

2

NICOLAI REVSNERI LEO-
RINI IURISCONSULTI, COMITIS
Palatini Caesarei & Consiliarij Saxonici

DE IVRE CODI-
CILLORVM

Tractatus

sive

COMMENTARIVS

*Scholis Jenensibus publicè
propositus.*

Accessit Commentariolum eiusdem argu-
menti Barnabæ Brissonii, & Rolan-
dini Paschagerii.



F E N Æ

*Typus Tobia Steinmanni, Sumptibus Henningi
Grosj. Bibliopola Lipsiensis Anno 1601.*





AD ILLUSTREM ET GENE-
rosum Dominum,

D. HENRICVM RV-
THENVM. COGNOMENTO

Posthumum, Dominum Plavæ, Græcij, Cranich-
feldæ, Lobensteinij & Geraviæ &c.

NICOLAI REVSNERI JURIS-
consulti Prefatio.



Commentarium hunc de iure co-
dicillorum cum in publicum emittere
vellem, H A N R I C U S Baro generosissime:
multis de causis sub nominis tui illu-
stris auspicio divulgandum duxi.
Nam primò quidem probè mihi co-
gnita est atque explorata eximia virtus & eruditio
tua, ac præsertim iuris scientia: quam cum alijs in scho-
lis, tum verò lenæ, & non ita multò post Argentinæ,
ante aliquot annos, me adhuc doctore Academix illius
existente, unà cum consobrinis tuis fratribus, PHILIPPO
GEORGIO, FRIDERICO, CHRISTOPHORO & ALBERTO
OTHONE, Comitibus Solmensibus, quos summo inge-
nio præditos adolescentes tunc vitæ & studiorum socios
nactus fueras, magna cum laude & commendatione
tibi comparastis, cum assiduum me vobiscum & planè
quotidianum conversari summopere expeteres. Dein-
de non minùs perspecta atq; comperta mihi est multis
A 2 rerum

rerum argumentis præclara illa tua erga literas ipsas
& literatos voluntas, & erga me ipsum humanitas
ac benevolentia singularis : quam iisdem locis ac
temporibus, & non ita multò post in hac ipsa pro-
vinciâ & viciniâ nostrâ, quoties conveniendi nobis
potestas data est, sæpiùs expertus sum : cum non mo-
dò perliberaliter à te, sed etiam ornatè cumulateque
me tractari animadverterem : ut hoc saltem gratæ
mentis & memoriæ testimonium interim existere
cupiam : donec alia gratificandi aut satisfaciendi,
ut decet, mellior se offerat occasio atque commo-
ditas. Accedit præterea huc splendor & di-
gnitas gentis familiæque tuæ, planè illustris,
tam maternæ, quàm paternæ : quæ & ipsa maio-
rem & auctoritatem & gratiam impartire solet
eiuscemodi operibus, quæ primam lucem aspiciunt,
& publicam censuram subeunt : ita ut vulgò
tam & à multis annis more sit receptum, etiam
apud magnos auctores, opera huiusmodi magno-
rum Principum ac procerum tutelis & clientelis
publicè dedicari & quasi consecrari : perinde ut
apud gentiles olim omnia deorum & numinum
fictitiorum fidei ac tutelæ consecrabantur : cum
singuli homines suos genios, singulæ familiæ
suos lares, singulæ gentes suos penates ceu
patronos quosdam & Deos tutelares, habe-
rent. Ac de paternâ quidem familiâ tuâ non opus
esse arbitror multa hoc loco in medium proferre :
in qua tot habes proposita exempla religionis, virtu-
tis, industriæ, prudentiæ, aliarumque præclarissi-
marum

marum laudum ac deorum penè innumera: quæ in ma-
 ribus & parentibus tuis H E I N R I C I S (nam hoc
 gentis vestræ unicum & familiare nomen est) à
 multis seculis hæcenus effloruerunt: In quibus eti-
 am fuerunt summi & clarissimi Principes Im-
 perij & Burggravii Misnæ & Plavæ Domini.
 Quæ profectò exempla magno ut honori, ita inci-
 tamento esse possunt, ad veram laudem & gloriam
 consequendam: ut præclara eorum facta non solum
 imitari libenter, sed etiam assequi studiosè cupias,
 maioribus tuis & temetipso dignissima cumpri-
 mis futura. Iam verò ut de maternâ prosa-
 piâ tuâ aliquid dicam: magnum certè ut decus,
 ita calcar tibi futurum est abavi tui materni P H I-
 L I P P I Comitæ Solmensis summa auctoritas &
 dignitas clarissima: quem F R I D R I C U S Saxo-
 niæ Elector aulæ & Curie suæ Præfectum supre-
 mum: & postea C A R O L U S V, Augustus
 summum exercitus ductorem & commilitonem
 suum, summo semper honore habuit: Ma-
 gnum item decus O T H O N I S proavi multis
 & magnis rebus testata virtus: cuius in felici ma-
 trimonio fuit A N N A Ducissa Megapolensis,
 G V I L I E L M O Landgravio Hassiæ prius
 nupta: Magnum denique decus avi F R I D E R-
 I C I M A G N I ingens sapientiæ laus & glo-
 ria: cui & ipsi A V G U S T U S Saxoniz Septemvir
 Princeps vices suas in aula demandavit, eumque
 magistrum officiorum per multos annos habuit.

Sed & non minus fortassis decus atque adeò cal-
 car erit avunculi utriusq; tui, IOANNIS GEORGII &
 OTHONIS, spectatz virtutis heroum, liberalis eruditio,
 & doctrina eximia, cum singulari pietate & prudentiâ
 coniuncta: quos summè omnium disciplinarum, &
 imprimis civilis sapientiæ studiosos, in ipso adhuc ætatis
 flore, eo prosecuta est amore & studio inelyta Academia
 VVitebergensis: ut supremum utrique Rectoris Magni-
 fici titulum spontè ultroque commendaret. in quo ge-
 rendo munere sanè uterq; præsentem magnitudinem
 animi & consilij egregiè cōprobavit omnibus, & spem
 attulit maximam summæ virtutis, summæque sapi-
 entię in iuvanda ornandaque Republicâ Christianâ:
 quam magno suo cum fructu & emolumento ea ex-
 perra est hætenus, & adhuc quotidie experitur. Sed de
 eo alijsque Principum & Comitum cognationibus
 cum familiâ & gente tua illustri, plura hoc loco dicere
 super sed eo, ne cuiuspiam suspicionem adulationis vel as-
 sentationis date videar: à qua tamen natura & institu-
 tione semper fui alienissimus. Tantum illud, Genero-
 se & illustris Domine, te rogatum volo: ut & libellum
 hunc, meæ erga te fidei & observantiæ veteris certissi-
 mum pignus & argumentum, interim benignè & cle-
 menter accipias: & suo tempore aliud splendidius hone-
 rificentiusq; munus à me expectes: meq; ut hæc,
 nus fecisti, favore tuo & studio perpetuo
 vicissim prosequaris,

*Jena, E Leorino Pridiæ Idus Martias,
 anno Christi MDCI.*

Vultu serenato: Quid (inquit) livida
 Et rerum iniqua (ô!) arbitra
 Calumniaris emulandos viridi
 Vanè labores ingenti?
 Namq; ut nitorem in pristinum Theoria
 Ius vindicaret, ut suas
 Decisiones Practici conzessent:
 Deerat tamen prudentia,
 Conglutinaret bina qui isthæc suaviter,
 Lucunda miscens utili:
 Elucidans vigere leges præceos,
 Vsumq; lege roborans,
 Accommodans Theoriam foro, fori
 Vsus Theoria probans.
 Quod ne quis anxie dehinc requireret,
 REVSNERVS acri pectoris
 Solertier ausu præstitit, sibiq; eo
 Scripto inventam reddidit
 Obnoxiam: vervex proin sectarius,
 Quicumq; vigilaverit,
 Opus cedro dignum & perenni gloria;
 Blennus meras nugæ ages:
 Nec hinc tamen constabit auctori minus
 Honos suus. Calumnia
 Quid ringeru? quemq; emulationibus
 Obusior non insequi
 Vales: quid obtreclatione frivola
 Hunc sauciare niteris?
 Frustra es: per omne posterorum seculum
 Viveret, quod u fama dedit.
 Sic dixit atq; evanuit: cùm me prius
 Iussisset isthæc pagina
 Non aucupante excepta, Mystis illico
 Legum legenda tradere.

David Hessus Iur. Stud. & P. L.



NICOLAI REVSNERI
LEORINI, IVRISCONSULTI, COMI-

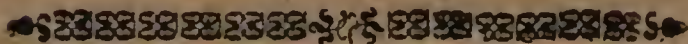
tis Palatini Cæsarei & Consiliarij

Saxonici,

COMMENTARIUS SIVE TRACTATUS

De

Iure Codicillorum.



C A P V T I.

DE ORIGINE ET VSV CODI-
cillorum.

S V M M A R I A.

1. *Partes testamentorum & quasi appendices qua.*
2. *Pars testamenti, Codicillus dicitur, & ex eo vim suam accipit, cuiusq; vicem exhibet. n. 4.*
3. *Codicilli aut in testamento, aut ab intestato fiunt & quomodo.*
5. *Causa inventorum Codicillorum, eorumq; origo prima, n. 6.*
7. *Modus & ratio novi iuris condendi.*
8. *Solis testatoribus olim codicilli faciendi ius fuit: hodie etiam ab intestato fiunt codicilli, n. 10. & quomodo inter se differant, n. 11.*
9. *Codicillus supplementum testamenti, & codicilli epistola,*
12. *Minus proprie codicillus dicitur absq; scriptura testa-
menti, seu quasi codicillus est.*



SUPERIORIBVS ALIQVOT tractatibus exposito vniverso iure testamentorum, eorumque partium summarum ac præcipuarum, veluti institutio, num ac substitutionum hæredum: consequens est deinceps, ut ad ea, quæ ad causam testamenti pertinent, ordine progrediamur: Cuiusmodi sunt codicilli, legata & fideicommissa, itemque donationes & capiones mortis causâ.

I Nam & hæ sunt partes quædam testamentorum, siue ultimarum voluntatum; non quidem peræquæ necessariæ, atque illæ superiores, sine quibus testamenta subsistere aut valere non possunt, & quæ universum ius defuncti continent: sed tamen veluti appendiciæ partes eorum, & quæ plerunque in testamentis accedere solent: & rerum duntaxat singularium sunt, non universalium: quas defunctus vel ex scripto, vel sine scripto, relinquit testamento codicillisve. De hoc igitur deinceps explicandum erit, quantum divini numinis benignitas nobis concesserit.

2 Primum autem de Codicillis, eorumque iure dicendum: quos & ipsos vel maximè ad causam testamenti pertinere manifestum est. *l. 2. §. ad causam ff. Testam. quemad. aperi. l. 3. §. si quis ff. ad SC. Syllan. l. 1. §. hoc interdictum ff. de tabul. exhib.* Itaque sæpius codicilli in iure pars testamenti dicuntur. *l. 11. sicut ff. Testam. quemad. aperi.* & pro parte testamenti habentur, observationemque & legem iuris inde traditam servant. *l. 14. quidam referunt, in princ. vers. Nimirum autem & l. penult. ff. de iure codicill.* Maximè verò si codicilli in testamento fiant: ex quo, seu origine suâ principali, vim
& con-

& confirmationem suam accipiunt: *l. 3. §. ult. ff. cod. tit. §. 2. Instit. d. tit.*

Pluribus enim modis, secundum Paulum, conficiuntur codicilli: aut ex testamento, aut ab intestato. Et quidem ex testamento confirmantur vel in præteritum, vel in futurum. *l. 8. conficiuntur in princ. ff. hoc tit.* Prior quidem modo testamentum præcedunt, neque eorum tamen infirmantur: Posteriori autem modo sequuntur testamentum, ut scilicet aliquid suppleant vel emendent in testamento.

Semper autem codicilli ad testamentum, quod quoquo tempore factum est, pertinent: & (ut manifestius dicamus) intestato patrefamiliâs mortuo, nihil desiderant codicilli, sed vicem testamenti exhibent: testamento autem facto, ius eius sequuntur, ait Paulus in *l. 16. ab intestato. in fi. ff. de iure codicill.*

Cæterum prima & potissima causa codicillorum inventorum circa testamentum hæc fuisse videtur: ut scilicet ea, quæ minus testamento comprehensa essent, codicillis vel corrigerentur, vel supplerentur: ex quo & codicilli, correctio testamenti à Moschopulo: & à Theophilo supplementum testamenti appellantur. De quorum sanè origine & usu luculentè admodum eleganterque differit Imp. Iustinianus in *princ. Instit. de codicillis*. Sic enim ait: Ante Augusti tempora constat codicillorum ius in usu non fuisse: Sed primus Lentulus (ex cuius personâ etiam fideicommissa cæperunt) codicillos introduxit. Nam cum decederet in Africâ (Theophilus, legis. cum in Africam discederet) scripsit codicillos testamento confirmatos: quibus ab Augusto (hæredes scilicet unâ cum filiâ & alijs quibusdam ab eo institutis, ut supplet idem Theophilus) petiit per fideicommissum, ut faceret aliquid, Et cum Divus Augustus voluit

tatem eius impleffet : deinceps reliqui (*coheredes Augusto dati*) eius auctoritatem securi, fideicommissa prae-
stabant : & filia Lentuli (*ipsa quoque coheres*) legata (*codi-
cillis relicta*) quæ iure non debebat (*utpote quæ olim non
nisi testamento relinqui poterant §. praterea last. de fidei-
com. heredit.*) solvit. Dicitur autem Augustus convo-
casse prudentes : inter quos Trebatium quoque, cuius
tunc auctoritas maxima erat; & quævisse, an posset re-
cipi hoc, nec absonans à iure codicillorum usus esset; &
Trebatium suavissee Augusto, quod diceret utilissimum
& necessarium hoc civibus esse, propter longas & ma-
gnas peregrinationes, quæ apud veteres fuissent : ubi si
quis testamentum facere non posset (*fortè ob testium
civium Romanorum penuriam, aut ob defectum aliorum
solennium*) tamen codicillos facere posset. Post quæ
tempora cum & Labeo (*ceu veteris iuris observantissi-
mus*) codicillos fecisset : iam nemini debium erat, quin
codicilli optimo iure admitterentur. &c.

Qui locus singularis est, nec usquam alibi in iure
exstat historia illa de origine & auctore codicillorum :
quorum usus ab Augusto Cæsare in persona L. Luculli
receptus primò : ac postea de Trebatii aliorumq; iuris-
prudentum sententiâ comprobatus, propter longin-
quas peregrinationes, quibus commodè testamenta fi-
eri non poterant; ac demum à Labeone Antistio. magni
nominis iurisconsulto, ipso opere & facto comprobatus :
postremò ab eodem Imperatore confirmatus esse in-
telligitur.

- 7 Licet autem ex hoc facto Augusti Cæsaris notare
illud præcipuè, quæ & ratio olim fuerit novi iuris con-
dendi : & quid adhuc in eo faciendum sit Principibus &
magistratibus : ut nimirum consulant viros prudentes
& intelligentes, non indoctos centauros & cyclopes, in
disce-

disceptatione iuris & æquitatis. Cuius rei illustria extant exempla apud Capitolinum de Marco Antonino Philosopho, & Lampridium de Alexandro Severo Imp. Quod etiam pertinet præclarum illud & plenum humanitatis rescriptum Imp. Theodosij & Valentiniiani ad Senatum Romanum in l. s. c. de legib. & constit. Princ. & edict. Humanum, (aiunt) esse probamus, si quid de cæterò in publicâ privataque causa emergerit necessarium, quod formam generalem & antiquis legibus non insertam exposcat, id ab omnibus antea, tam proceribus Palatij nostri, quàm gloriosissimo cœtu vestro, Patres Conscripti, tractari: & si universis tam iudicibus, quàm vobis, placuerit, tunc legem (Sic enim legendum, non legata) dictari, & sic eam denuò collectis omnibus recitari: & cum omnes consenserint, tunc demùm in sacro nostri numinis consistorio recitari: ut universorum consensus nostræ Serenitatis auctoritate firmeretur. Scitote igitur, Patres Conscripti, non aliter in posterum legem à nostrâ elementia promulgandam, nisi suprâ dicta forma fuerit observata. Benè enim cognoscimus, quod cum vestro consilio fuerit ordinatum, id ad beatitudinem nostri imperij, & ad nostram gloriam redundare, &c.

Præterea ex hoc loco, saltem origine codicillorum consideratâ, animadvertere licet illud quoque singulare, à principio ius codicillorum solis testatoribus, hoc est, ijs qui testamenta fecissent, datum fuisse: ut scilicet ea, quæ minùs fortassis testamento comprehensa essent, supplerentur codicillis: atque ita subsidio essent codicilli testamentis: quorum sunt veluti accessio quædâ & supplementum: Quemadmodum Epistola supplementum est codicillorum: quæ & Epistola fideicommissaria aliis dicitur, l. 38. cum quis decedens §. 3. pater

emancipato vers. Idem pater decedens ff. de leg. 3. l. 75. epistolam ff. ad SC. Trebell. l. 22. Et in epistola. C. de si. deicom.

10 Sed postea tamen successu temporū paulatim obtrinit, ut codicilli, etiam nullo testamento facto, hoc est, ab intestato, fierent. *d. l. 16. ab intestato in pr.* Tunc enim is, qui codicillos ab intestato facit, perinde habetur, ac si ab intestato succedentes scripsisset haeredes *d. l. 3. & d. l. conficiuntur. in princ.*

11 Codicilli igitur hodie non tantum ad testamentum recte fiunt, ut ab initio ius fuit: verum etiam ab intestato. *§. non tantum Instit. de codicill. l. 6. ff. Si quis omis. caus. testam.*

12 Minus tamen proprie codicilli dicuntur, qui sine scriptura fiunt ab intestato: quod vel sola nominis ipsius arguit ratio: quod materiam, cui aliquid inscribitur, significat: ut in sequenti capite fusius hoc declarabitur.

C A P V T II.

DE APPELLATIONE CODICILLORUM, eorumque notatione.

S V M M A R I A.

1. Codicillorum appellatio, vel generalis, vel specialis n. 7.
2. Codicillus & Codex quid significet in lingua Latinā, & unde nomen habeat.
3. Ratio scribendi vetus in lignis & libris sive corticibus, aliavē materiā.
4. Tabularum appellatione quid veniat, & quid librorum. num. 5.
5. Codicillorum, ut & tabularum, appellatio quibus rebus accomodetur.

s. Co.

8. *Codicillus & Codex in specie quomodo differant, & quod utrumq. pro ultimâ voluntate accipitur.*
 10. *Codicilli appellatione an veniat testamentum imperfectum, & è diverso. n. 11.*
 12. *Testamentum à codicillis quid differat, remissivè.*



CODICILLORVM APPELLATIO aliâs generalis est, aliâs specialis.

Ac generaliter quidem Codicillus, ut & codex, significat materiam, cui quod inscribitur, facilè deleri potest, ut aliud reponatur. Cuius generis est palimpsestus, & pyxatium, & pugillar.

Ea autem materia olim ferè fuit lignea: unde & Cato *de Rustica cap. 55.* Codicillos dicit esse ligna: quæ & Tabulæ & Tabellæ passim in iure & apud classicos scriptores appellantur, ut in l. 6. §. ult. ff. de supell. legat. & passim alibi: quibus olim pro chartis veteres usos fuisse annotat Festus in verbo *Tabellus*, & Suidas in verbo *δύνα*.

Ex quo & in iure civili bonorum possessio liberis *contra lignum*, hoc est, contra tabulas testamenti data dicitur, ut est in l. 19. quod vulgò in princ. ff. de bonor. possess. contra tabul. Cuiac. lib. 11. Obser. c. 14. Forner. lib. 2. *Selectionum cap. 8.*

Tunc ergo Codicillus à Codice κατὰ πείρωσιν, id est, per deminutionem: Codex autem à caudice (qui & propriè codex) hoc est, ab arboris vel fruticis trunco sive stipite, ita denominatur: ex quo ceu parte crassiore veteres olim tabellas, & codicillos conficiebant: in quibus plerunque ceratis aut cerâ illitis scribebant, & stylo exarabant, ante usum chartarum repertarum: quæ à Plauto

cerata ligna vocantur. Perinde ut & in libris ceu codicibus arborum interioribus ac tenuioribus olim fertebatur: ex quo & *Libri* & *Libelli* nomen deductum, ut apud Virgiliū in *Bucolicis*: Cuius pars dicitur *volumen*, à convolutione scilicet libellorum, instar corticum arboris, qui suā sponte convolvuntur: aut à complicatione eorum in modum cylindri, ut notat Cuiac. apud Paulum lib. 3. *Sentent. tit. 6. §. 82.* Quomodo & Codicem plurium tabularum coniunctionem exponit Nonius. Quam sanè scribendi in codicibus ac lignis rationem antiquissimam, & ante Troiana tempora etiam usurpatam fuisse, testis est Plinius lib. 13. *Natural. histor. cap. 11.* Quæ etsi postea in usu esse desierit, manet tamen adhuc vetus rei appellatio.

4

Sed codicillos eiusmodi & libros non solum in lignis & codicibus, verum etiam membranis, aut eboribus, aut alia qualibet materiâ aptâ & idoneâ factitari solitos fuisse constat. Sic Ulpianus lib. 24, ad *Sabinum* librorum appellatione contineri ait omnia volumina: sive in chartâ, sive in membranâ sint, sive in qualibet aliâ materia: veluti in philyra aut tilia (ut nonnulli conficere solent) aut in quo alio corio: unde & codices membranei, vel chartacei, vel ebori, vel cerati, vel lignei denominati: ut est in l. 52. *librorum. in princ. ff. de leg. 3. Cotta in Memorabilib. in verb. Librorum.*

Et Paulus lib. 3. *Sentent. tit. 6. §. 87.* Libris (ait) legatis, chartæ, volumina, membranæ & philyræ (*folia scilicet chartarum non colligata*) continentur: Codices quoque debentur. Librorum enim appellatione non volumina chartarum, sed scripturæ modus, qui certo fine concluditur, aestimatur.

Eodem

5 Eodem planè modo tabularum appellatione omnis materiæ venit figura & qualitas: siue tabulæ sint lignæ, siue chartæ, siue membranæ, siue ex corio alicuius animalis, siue cuiuscunque alterius materiæ sint: ut idem declarat Vlpianus in l. 1. in princ. ff. de bonor. possess. secundum tabb.

Sic & apud Suidam ἐκωδίκιλλον exponitur δέρμα περὶβάλλειν, hoc est, corium pecoris, ex quo membranæ conficiuntur: quæ complicatæ codicilli, & interdum quoque pugillares vocantur, ut in l. 17. in commodato §. si ut C. Commodati, hoc est, tabulæ plicatiles è materiâ qualibet, veluti è membran. vel laminis: à pugno siue pungendo deductâ voce: cuiusmodi πύχας & plicatus siue contextus plurium tabellarum ab antiquis codices vocari scribit apud Nonium Varro lib. 3. de vitâ populi Romani, & Seneca in libro de brevitate vitæ cap. 13. Ea verò aliis Græcis χαμματαῖα καὶ δέλτοι, & Herodoto δῖπυχα, Homero & Luciano πίνακες, Dionysio πυξία καὶ σιωίδια, Cassiodoro & Lampridio etiam pyctacia appellantur.

6 Solet autem codicillorum, ut & tabularum, appellatio variis & diversis rebus accomodari: hinc & Codicilli dignitatum, honorum, nobilitatis apud Cassiodorum, quæ interdum & simpliciter codicilli dicuntur, ut apud Suetonium in Claudio, pro diplomatis ac literis, quibus honores & dignitates mandantur. Quomodo & Leo Imperator tabulas continentes notitiam dignitatum & administrationum civilium ac consuetudinum, Codices nominat in l. 3. C. de agentib. in reb. lib. 12. Quod & Martianus testatur: & apud Quintilianum codicilli vocantur simpliciter ita tabulæ matrimoniales.

Hinc & codices rationum, veluti numulariorum & argentariorum, *ut in l. 9. quædam. §. penult. ff. de edendo.* Itemque codex accepti & expensi Ciceroni dicitur: de quibus omnibus aliis copiosius expositum est in *tract. de iure testamenti. & ult. volunt. part. 3. cap. 7. per totum.* Atque hæc generalis codicis & codicillorum appellatio est.

Altero modo, & quidem magis specialiter, Codex 7 & Codicillus, sive codicilli in plurali numero, pro testamento vel parte eius, hoc est, appendice vel supplemento accipiuntur.

Plerumque autem inter hæc verba ita distinguitur, 8 ut Codex pro testamento accipiat, *ut in §. Sed unum Instit. de testam. ordinan.* Quomodo & in codicibus hæres scribi dicitur in *l. 1. §. si quis in duobus ff. de honor. poss. ff. secund. tab.* Et apud Iuvenalem: — *Codice sacro Hæredes vetat esse suos.* Quâ ratione etiam *tabule testamenti* passim in iure usurpantur.

Codicillus autem sic nominatur, quasi breve & parvum testamentum, hoc est, minus solenne & imperfectum: vel potius pars quædam & veluti appendix testamenti, aut accessio eius & supplementum, ut hîc: pro quo tamen ferè utimur Codicillorum appellatio: ne in numero plurali, hoc est, pro libellis aut scripturis brevibus ac minus solennibus: quibus aliquis impeditus, quo minus solenne testamentum condatur, necessitate aliquâ, elogij tamen ultimi voluntatem complet. *l. 1. §. non est sine liberis in fi. ff. de verb. signific.* Quamvis in singulari numero etiam aliquoties in iure usurpatum legitur, *ut in d. l. non codicillum, & in l. 2. §. cum antiquitas §. 1. ibi, testamentum vel codicillum, C. de testam. & l. ult. C. Famil. ercisc.*

Sic

Sic & à Placentino *Codicillus*, id est tabulæ testamen-
 ti maiores: *Codicilli* verò minores nominantur, quasi
 parva testamenta, ut refert *Fornerius lib. 2. Selectionum.*
cap. 9. Ita nimirum *codicillus*, non minus ac Testa-
 9 mentum, species est ultimæ voluntatis: sicut & novissima
 voluntas, & novissimum iudicium, & novissimi iudicii
 ordinatio passim in legibus appellatur: ut in *l. 1. & 2.*
C. de codicillis. Sed tamen à testamentis differunt
codicilli, non solum nomine, sed etiam potestate & ef-
 fectu: ut deservit hoc tradit *Imp. Constantinus in l. 7. Si*
idem codicilli, C. d. tit. Adeò ut *codicillorum* appella-
 10 tione non veniat testamentum imperfectum: neque et-
 iam in vim *codicilli* sustineatur: nisi testator pro *codicil-*
lis valere iusserit. *l. 8. si quis agere §. 1. ibi, nisi id ille comple-*
xus sit, C. eod.

An autem appellatione testamenti contineantur
 11 *codicilli*, quaeritur. Et verius est, *codicillos* nomine te-
 stamenti non contineri: quippe à quo & nomine &
 specie differunt: ut & iure ipso, & vicinis ac potestate ni-
 si quatenus fortassis sublatâ significatione eius, cum ultis-
 ma voluntas & mentis contestatio comprehenduntur:
d. l. 7. Si item codicilli l. 14. non codicillum. & l.
17. testamentum Cod. de testamentis. l. 1. §. hoc inter-
dictum. & passim ff. de tabul. exhiben. Paul. lib. 4. Sen-
sent. tit. 7.

Ac proinde tamen si testamentum à se condi-
 tum solenniter, testator *codicillos* appellaverit,
 nihilominus testamenti iure valet, & rectè testa-
 mentum appellatur: cum superflua non noceat
 appellatio, neque abundans obstat cautela, dicti
 leg. 17. *testamentum. l. 3. Cod. Theodos. de testamen-*

Gosfred. ad d. l. non codicillum in verb. probat evidenter.

Quomodo autem testamentum à codicillis differat, & quomodo probetur, testatorem voluisse vel testamentum vel codicillos facere, de eo paulò pòst latius & distinctius explicabitur.

CAPVT III. DE CODICILLORVM definitione,

S V M M A R I A.

1. *Codicillus quid Moschopulo, & quid Theophilo. n. 2. & quod utraq. descriptio imperfecta sit. v. 3.*
4. *Testamenti & codicilli differentia, quò ad eius mutationem.*
5. *Codicilli an sine testamento fieri possunt.*
6. *Codicillus est imitatio testamenti: ut & epistola ipsius codicilli.*
7. *Codicilli definitio à Cuiacio tradita, & eiusdem generis alia perfectior. n. 8.*
9. *Codicillus an ultima sit volùtas, aut voluntatis sententia testatò facta: & quid in eo differat à testamento num. 10.*
11. *Institutio heredis caput est testamenti, etiam militaris: & an in codicillis ea requiratur. n. 12.*
13. *Per fideicommissum codicillus hereditas relinquitur, non directò.*
14. *Testes quinq. in codicillis requiruntur, saltem probationis causà.*

15. *An scriptura in codicillis desideretur: & qui proprie
codicilli dicantur, & qui improprie. n. 16.*

17. *Testamenta & codicilli quid differant à contractibus.*



OST NOMINIS DEFINITIONEM,
rectè iam sequitur rei definitio: quæ quid
res sit, perspicuè declarat.

Sed variè quidem ac diversimodè
codicillos à iuris auctoribus definitos le-
gitur. Nam à Moschopulo in libro περι
κεδων codicillus definitur διορθωσις της διαθήκης, hoc est,
correctio testamenti: à Theophilo autem supplemen-
tum testamenti: ut & ab Harmenopulo lib. 5. tit. 7.
eodem ferè modo describitur in his verbis: ο κωδίκιλλος
είναι έλλιπής εν τη διαθήκη γνώμης τεσάτωρ αναπλήρωσις,
id est, Codicillus est deficientis in testamento voluntatis
aut sententiæ testatoris supplementum atque addita-
mentum.

Enimverò utraque hæc definitio minùs plena &
perfecta esse videtur: Siquidem: ea convenit ijs codi-
cillis tantùm, qui ad testamentum fiunt, & testamen-
tum sequuntur, in quo quæ desunt fortassis voluntati
testatoris, per codicillos vel emendantur, vel supplen-
tur. Nam qui post factum testamentum aliquid ei
vel detrachere, vel addere, vel in eo aliquid emendare
volunt, non alia ratione facere hoc possunt, quàm per
codicillos. Testamentum enim alio testamento mu-
tari non potest: codicillus verò alio codicillo non so-
lùm mutari, verùm etiam suppleri atque emendari po-
test. l. 3. C. de codicillis l. 8. consueuntur, in fi. ff. de iure
codicill.

Nam & si quis plures codicillos fecerit, omnes valebunt: modò sibi invicem contrarij non sint: Quod non similiter dici potest de pluribus testamentis: in quibus posterius tantùm ratum est, cetera infirmantur. *l. 6. §. codicillos ff. d. iir. § ult. Instit. eod. & §. posteriore testamento. Instit. Quib. mod. testament. infirm.*

Præter hos verò etiam codicilli sine testamento fieri possunt: & quidem ita fieri possunt, ut neque corrigant, neque suppleant testamentum iam antea conditum: sed ut vicem testamenti exhibeant *l. 16. ab intestato ff. de iure codicill. l. 16. cum n. ff. Si quis omiff. caus. testam. & §. non tantùm. Instit. de codicill.*

Tunc igitur Codicilli sunt veluti imitatio quædam testamenti. *l. penult. ff. Test. quemad. aperi.* Perinde ut Epistola est imitatio quædam codicillorū *l. uni. §. sancimus C. de Laun. libers. tollen* quæ & codicillorum quandoq; supplementum, ut & codicillus ipsius testamenti rectè dicitur *l. 41. uxorem §. codicillis 2. ff. de lega. 3.* Semperque adèd codicilli sequela quædam sunt & veluti appendix testamenti minùs solennis: sive ante, sive post testamentum facti sint: quia & ante testamentum facti codicilli, intellectu tamen posteriores sunt, ac valent, etiam si testamento confirmati non sint: si modò voluntas eorum quocunque iudicio retineatur: neque ab eo postea recessum fuisse per testatorem appareat. *l. 5. ff. de iure codicill.*

Cæterùm utrique generi codicillorum, tam ab intestato, quam testamento, factorum, convenientior est illa definitio à Cuiacio in *Paratilis Digest. & Cod. hic.* tradita: Codicilli sunt ultima defuncti testari vel intestati voluntas minùs solennis, atque imperfecta.

Cui congruit altera illa plenior & latior definitio:

Co.

Codicilli sunt mentis & voluntatis nostræ suprema contestatio, eaquæ minùs solennis, & imperfectior, saltem coram quinque testibus, sive in scriptis, sive sine scriptis, citra hæredis institutionem facta, de eo quod quis post mortem suam fieri velit. § *pen. Instit. de codicill. l. 2. & l. pen. & ult. C. eod. tit.*

- 9 Genus in hac definitione est, *mentis contestatio*, hoc est, voluntatis sententia, eaquæ testata, hoc est, testibus adhibitis confirmata: Quod genus commune est etiam testamento: quod & ipsum mentis testatio, & iudicii contestatio, & voluntatis sententia passim in iure definitur, *in princ. Instit. de testam. ordin. l. 1. ff. Qui testam. fac. poss. Vlpian. in frag. tit. 20.* Nam & codicilli, æquæ ut testamentum, species quædam sunt ultimæ voluntatis, & novissimi iudicii ordinatio siue dispositio. *l. 1. & 2. C. de codicill.*

- Sed in eo potissimum differt codicillus à testamento: quod non æquæ ac testamentum, iusta, hoc est, solennis & perfectæ est voluntatis sententia atque contestatio: eamquæ ob causam differentiæ loco hîc ponitur, *Minus solennis contestatio*, hoc est, absque ulla ordinatione solennitatis, quæ iure civili in testamento requiritur, facta: cuius pars præcipua esse videtur hæredis institutio: § *ult. Inst. eod. ubi. Imp. Iustinianus ait, codicillos nullam ordinationis solennitatem desiderare: puto solennem numerum septem testium rogatorum, eorumquæ signa &*
- 10 *subscriptiones l. 6. Divi, § licet ff. de iure codic.* Multò minùs etiã hæredis institutionẽ, quæ in testamento alias necessaria est: quippe quæ caput & fundamentum est ipsius testamenti: & quæ universum ius defuncti sustinet: sine quâ ne militare quidẽ testamentũ consistere potest *l. 14.*
- 11 *non codicillum. C. de test.* Cùm nulla è diverso in codicillis
- 12 sit

fit hæredis institutio vel substitutio : utpote quibus hæ-
reditas neque dari, neque adimi potest, saltem directò,
ne scilicet confundatur ius testamentorum & codicil-
lorum, *ut ait Imperator in §. codicillis autem. Instit. de*
codicill. & in l. 7. si idem C. eod. adeoque ne pereat usus
& ius omne testamentorum tantis vigilijs excogitatum
& inventum, si codicillis, qui nullam iuris solennita-
tem desiderant, idem facere liceat, quod testamento,
ut vult Cuiacius in Paratistis Cod. h. r. Licet aliàs per
fideicommissum hæreditas codicillis iure relinquitur: 13
quo casu propriè hæreditas non est, sed fideicommis-
sum universale, aut fideicommissaria hæreditas, *d. §.*
codicillis autem & §. ult. Instit. de fideicom. hered. ibidemq;
Wesembec. & alij.

Requiruntur tamen & in codicillis saltem quin-
que testes : sed non tam solennitatis, quàm probationis 14
causâ, *l. ult. §. 2. C. de codici. & l. ult. vers. Cum enim res per*
testium solennitatem. C. de fideicom. l. 23. Si veritas ibiq;
Gloss. in verb. solennitas iuris ff. d. tit.

Porro in definitione proprii loco adiicitur illa
qualitas, *sive in scriptis, sive sine scriptis.* Nam propriè 15
quidè in codicillis scriptura desideratur; & codicillus est
testati vel intestati scripta voluntas, nullis subnixa iuris
solennibus : sicut & nomen ipsum indicat : ut paulò
ante expositum est : sed nihilominus tamen etiam sine
scripturâ codicilli fieri possunt, *l. ult. C. de bon. libert. l. ult.*
§. ult. ibi, sive in scriptis, sive sine scriptis voluntas conficia-
tur. C. de Codicill. l. 13. generali lege, ibi, sive scriptâ, sive
non scriptâ voluntate. C. de sacros. Eccles. Veruntamen
non nisi abusivè codicilli dicuntur, *ut rectè annotavit* 16
Azo ad tit. C. eod. tit. n. 4. Nam & decretalis bonorum
possessio

possessio secundum nuncupationem datur. *d. §. ult. & l. 2. l. 3. & l. 8. Si ita scriptum: §. ult. ff. de bonor. poss. ff. secund. tabb. l. 2. C. cod. sit.*

17

Postremò subiicitur in definitione clausula illa accidentis loco, *De eo quod quis post mortem suam fieri velit*: quâ codicilli, ut & testamenta, cum ultimæ & supremæ voluntates, discernuntur à contractibus, qui inter vivos fiunt: & statim obligationem pariunt; neque revocari ullo modo possunt, nisi parte utraque consentiente. *l. 83. inter stipulantes §. 1. ff. de verb. oblig.* Cum è diverso codicilli, ut & testamenta, semper vivo testatore revocari possint: & non nisi post mortem eius valere incipiant. *l. 1. C. de sacros. Eccles. l. uni. §. Igitur. C. de caduc. tollen.* Quâ de re plura etiam diximus ad definitionem testamenti in *Commentar. de iure testam. & ult. volun. pars. 1. c. 3. n. 26. & seqq.*

C A P V T IV.

DE CODICILLORVM DIVI-

sione, eorumque generibus ac
formis.

S V M M A R I A.

1. *Codicillorum divisio quintuplex.*
2. *Prima, Codicilli aut testamento, aut ab intestato fiunt.*
3. *Secunda, aut in scriptis, aut per nuncupationem.*
4. *Tertia, aut præcedunt testamentum, aut sequuntur.*
5. *Quarta, aut testamento sunt confirmati, aut non confirmati: & quomodo hi differant, n. 6.*

D

7. *Codi-*

7. Codicilli ante testamentum facti an & quatenus valeant.
8. Fideicommissa ex codicillis etiam testamento non confirmata, rectè peti possunt.
9. Pro codicillis hodiè an & quatenus militet præsumptio.
10. Quinta codicillorum divisio, eiusq. subdivisio.



OST DEFINITIONEM CODICILLORUM, iusto ordine sequitur eorundem divisio: Ea verò multiplex est.

Primum enim codicilli vel ab intestato sunt, vel testamento facto, quos Iurisconsulti codicillos ad testamentum factos appellant: ita ut multò sit latior usus codicillorum, quàm ipsius testamenti. *l. 1. §. 1. ab intestato ff. de iure codicill. l. 3. cum hi. §. 2. ff. de transactionibus l. 1. post legatum. §. qui principale ff. de his quæ ut indig. aufer. l. 1. C. de codicill. §. non tantum. Inst., eod. tit.*

Deinde codicilli testamento facti, aut ad testamentum pertinentes, vel in scriptis sunt, vel per nuncupationem, hoc est, vivam vocem testatoris. saltem quinque testibus, non tam solennitatis, quàm probationis, gratiâ, præsentibus: siue ea postea voluntas in scripturam redigatur, siue non, *secundum Gloss. in dict. §. non tantum. 9. in Rubr. Cod. de codicillis. & text. in l. uni. §. 1. ibi, quasi ex imitacione codicilli. C. de Lat. libert. toll. Galeot. in Margarita. c. 32. n. 18.*

Proprietatem loquendo codicillos nullos esse nuncupativos, sed scriptos duntaxat, vero magis consentaneum est. *l. 6. §. 1. & seq. l. 11. qui gravi & l. 19. §. qui. ff. de iure codicill.*

Tertio codicilli ad testamentum pertinentes rursus
ita

ita subdividuntur: quod aut præcedunt testamentum, aut subsequuntur. Prioris quidem generis sunt hi, qui ante testamentum facti sunt: & plerunque speciali aliquâ confirmatione indigent. § 2. *Inst. de codicill. l. 5. ante tabulas ff. eod.* Posterioris verò, qui post testamentum facti sunt: cuius pars & veluti sequela, aut etiam supplementum esse censentur: ex quo & vires capiunt, etiamsi in eo testamento præcedente confirmati non fuerint. *l. 3. §. ult. & l. 10. quæ per manus ff. dict. tit.*

Præter hæc duo genera est adhuc tertium eorum, qui in testamento fiunt, aut qui testamento inserti sunt: veluti, cum quis caveat testamento per clausulam, quam vocant, codicillarem: ut si non valeat dispositio illa iure testamenti, saltem codicillorum iure valeat: quæ nunquam tamen subintelligitur, nisi expressa fuerit: quod plerunque ita fieri solet. *l. 3. ff. de testam. milit. l. ult. C. de codicillis.*

Quæritur codicilli ad testamentum facti alio modo rursus subdivinguuntur: nam alii sunt confirmati testamento, alii non item confirmati. *d. § non tantum. & d. l. 5. §. qui principale l. 3. §. ult. l. 5. ante tabulas, cum aliquot ll. legq. ff. de iure codicill. l. 31. sed & de legatis 1. l. 41. uxorem §. codicillis. ff. de legat. 3.*

Magna autem vis & magnus usus est huius subdivisionis. nam codicilli testamento confirmati eandem vim habent, quam testamentum: uno illo excepto, quod non relinquatur iis hæreditas: cætera verò omnia codicillis relicta valent, ut legata, fideicommissa, libertates, tutelæ. Aliud est in codicillis testamento non confirmatis: qui olim ferè pro nullis habebantur: nisi quod fideicommissa ex codicillis etiam

testamento non confirmatis peri possunt: si appareat, cum, qui postea testamentum fecit, à voluntate, quam in codicillis expresserat, non recessisse: quod à Severo & Antonino Impp. ita primò rescriptum fuisse affirmat Imp. Iustinianus *in d. §. non tantum. vers. sed Divi.* Quorum constitutionem tamen non exstare putat Balduinus *ibidem n. 4.*

Nam & fideicommissa quovis modo, sive ex testamento aut codicillis quibuslibet, sive ab intestato, imò & per Epistolam, aut solo nutu relicta valent. *l. 22. & in Epistola C. de fideicom. l. 21. nutu ff. de leg. 3.*

Ceterum pro codicillis hodie ferè præsumptio esse solet: ut saltem tacitè, si minùs expressè, confirmati esse videantur: nisi expressè revocati sint à testatore: *ut docet Vesenbec, in d. §. non tantum. in fi. in verb. non recessisse.*

Sed de confirmatione codicillorum, eiusq; modis quatuor plura suo loco erunt expenenda.

Præter has quatuor divisiones codicillus à quibusdam; ac imprimis Hermannò Vulkeio *in commentario Institut. & lib. 1. Jurisprud. Rom.* aliter quoque dividitur: Nam aut est Scriptus, aut Nuncupatus. Et rursus utraque duplex est: aut verus, qui obliquam habet hæredis institutionem, & testamentum imitatur, cui quævis em exhibet. *§. codicillus vers. nam per fideicom. in Inst. de codicill. l. 16. ab intestato ff. eod. & l. 2. & l. ult. C. de tit.* Aut quasi codicillus, saltem accedens testamento. Estque rursus duplex, Testamentarius & Subsidiarius. Prior ille patet testamenti, cuiusvè appendix & sequela, in quo scilicet testamento aliquid vel additur, vel detrahitur, vel saltem alio modo declaratur. *l. 2. §. 2. ff. Testam.*

Testam. quemadmodum: per l. 1. 3. §. 25. si quis codicillos, ibi, ad causam testamenti pertinent. ff. de SC. Syllano & Claud. l. 1. §. 2. ff. de tabul. exhib. Posterior verò iste in subsidium plerumque testamento inseritur: ut si id iure testamenti non valeat, saltem valeat iure codicillorum: quæ vulgò clausula codicillaris dicitur *l. 29. ex ea scripturâ §. 1. ff. Qui testam. facere poss. l. 3. ff. de testam. milit. l. 13. cohæredi §. filia. ff. de vulg. & pupill. substit. l. pen. §. ult. ff. de leg. 2 l. ult. C. de codic. l. 29. ex testamento. C. de fideicom. l. 11. si iure. C. de testam. manumiss.* Sed de hac re aliàs plura dicenda erunt.

ADDITIO, ex Fornerii commentario *ad l. 123. ff. de verb. signific.*

Codicillorum duo sunt genera, Confirmati & non confirmati. Confirmatorum duo item genera: nam aut præcedunt testamentum (*Quem heredem codicillu fecero*) *l. 77. Ase ff. de hered. instit. aut sequuntur testamentum (Si quid ad hoc testamentum pertinens reliquero, valere volo.)* codicilli ante testamentum tacti continentur. *l. antepen. ff. de iur. codicill.* Non confirmati rursus in duas species dividuntur: nam aut testamentum factum est, aut intestatus est. Et sciendum non confirmatis, nisi fidei commissam continerent, non valuisse *l. 3. in princ. l. 5. ff. de iur. codicill.* Plinius *Epist. 40. lib. 2.* sed postea testamentum tacto, etiamsi codicilli in eo tacti confirmati non essent, vires ex eo capere *d. l. 3.* Cum igitur aut in futurum confirmentur, aut in præteritum, *l. 8. consueuntur. ff. cod. tit.* fit, ut clausulæ verba hæc, *Quod in codicillu scriptum erit, vel quod scripsero,* æquæ utriusque temporis congrua, utriusque temporis significationem habeant. *d. l. 123. & d. l. antepenult.* Etenim eo comparati sunt codicilli, ut si quid voluntati testatoris desit, suppleatur, vel corrigatur. *l. 18. liberis §. 1. ff. de alimen. & sib. lega. l. 6. Divi. ff. de iur. codicill.* hinc codicillus a Theophilo & Harmenopulo *lib. 5. tit. 7. definitur, ὁ δὲ πρὸς ἐν τῇ διαθήκῃ γράμματος ἀναπλή-*

ποιος : Moschopulo verò ἡ τῆς διαθήκης διέθεως. Ex voluntate igitur testatoris ad utrum tempus hæc potius oratio, Iano bistronti similis, referatur statuemus.

C A P V T V.

DE PERSONIS QUAE CO-

dicillos facere possunt,
vel non.

S Y M M A R I A,

1. Prius de iure personæ, quàm ratione iuris, quaritur.
2. Possunt facere codicillos, qui & testamentum, & è di-
versò. n. 4.
3. Explicatio l. 8. §. 2. ff. de iur. codicill. & quis iure testa-
menti factionem habere dicatur.
4. Eadem legum observatio, quò ad personas. in codicillis,
qua in testamento.
5. Soli cives Romani & testamentum. & codicillos facere
possunt, & cur, n. 7. modò aliàs sint testabiles. n. 8.
6. Lege intestabiles nec testamentum nec codicillos facere
possunt: veluti ob crimen famosum damnati, n. 10.
aut prodigi, n. 11. aut de suo statu incerti, n. 12. uno
excepto milite veterano. n. 13. nisi quatenus is quoq;
dubitet, an servus sit hostium: ibidemq; antinomia in
l. 1. ff. de leg. 3. cum alijs legib. conciliatio. n. 14.
7. Intestabiles naturâ, veluti furiosi, non possunt facere
codicillos. & cur, n. 6.
8. A contra furiosum valeat sententia, nec ne, & cur
non valeat. n. 15.
9. Minor an & quatenus contrahere possit, & quatenus
furiosus. n. 20.

21. Furiosus absens loco habetur.
22. Sane mentis hominem neganti incumbit probatio:
23. Negatio mera & simplex, non indiget probatione.
24. An codicilli facti ab eo, qui tunc quidem testari non poterat, sed testamenti mortuūq. tempore poterat, valeant, nec ne: ibidemq. antinomia apparenti conciliatio ex Pauli l. 8. ff. h. sit.



PROXIMVS NVNC LOCVS EST de causis codicillorū: ut intelligatur, qui codicillos facere, & de quibus rebus, & quomodo possint.

Primū autem de personis dicendum, quibus facendi codicilli ius sit: exemplo ipsius testamenti: in quo cūm quæritur, an valeat testamentum, in primis animadvertendum est, an is qui fecit testamentum, factionem testamenti, hoc est, potestatem faciendi testamenti habuerit, *secundum Caium in l. 1. ff. Qui testam. facere poss.* Perinde ut & in qualibet iuris materiā primò de personis earumque iure quæritur: quippe quarum causā ius constitutum est, *S. ult. Instit. de iure nat. gent. & civ. l. 2. §. 4. licet in princ. ff. de procuratorib. l. 8. cum hi §. 11. sed & personarum ff. de trans. actiomb.*

De personis igitur, quæ codicillos facere possunt, breviter ita definit Martianus *in l. 6. Divi. §. 3. codicillos. ff. de iure codicill.* Codicillos (inquit) is demū facere potest, qui & testamentum facere potest. Quod & ipsum hoc modo definit Paulus *in l. 8. conficiuntur, §. 2. ff. cod. sit.* Codicilli (inquit) toties valent, quoties quis testamentum quoque facere possit, hoc est, ut ibidem Paulus interpretatur, si is iure testamenti factionem habeat.

Rectè

Rectè hîc *iure* dicitur: nam ut quis codicillos fa- 3
cere possit, non præcipuè exigitur illud, ut possit eo
tempore, quo eos codicillos scribit, testamentum fa-
cere. Quid enim (*ait Paulus*) si sufficientium testium
facultatem non habuit? *d. §. 2. vers. non tantum hoc.*
Is siquidem non iure, sed facto prohibetur. Qua-
ritur autem hîc de eo potissimum, qui iure testamenti
factionem habuit: qui si testamento codicillos adiecit,
utique necesse est, ut testamenti factionem habuerit:
alioquin nihil egisse dicitur,

Nam & si solos codicillos fecit sine testamento,
hoc est, ab intestato, adhuc illud exigitur, ut is qui codi-
cillos facit, iure testamenti factionem habeat: quippe
qui testamenti vicem exhibeat: ut & codicilli testamen-
to facto, ius eius sequuntur, *secundum Paulum in l. 16. ab*
intestato. in fi. ff. de iure codicill.

Ius igitur codicillorum est, ut qui non potest fa- 4
cere testamentum, nec codicillos facere possit: & è diver-
so, ut codicillos facere possit, qui & testamentum facere
potest. *d. l. 6. Divi. §. codicillos. & d. l. 8. conficiuntur. §. 1.*
Rolandin. in tract. de codicillis n. 6. Grassus in §. codicillus.
n. 2. de success. ab intest.

Planè enim in eo inter se conveniunt codicilli & 5
testamentum: maximè quo ad personas, in quibus re-
quiritur testamenti factio, hoc est, potestas faciendi te-
stamenti iure permessa.

Quò sit, ut cùm codicilli pro parte testamenti ha-
beantur, cui serè subsidio esse solent, eandem observa-
tionem & legem inde traditam servant: præsertim cùm
agitur de iure eorum, qui testamenti vel codicilli facti-
onem habent, auctore Scævola *in l. 14. quidam referunt.*
in princ. vers. Nimirum autem ff. h. n.

Nam

Nam etsi statutum sit aut ius municipale, ne quis ante XXV. annum facere possit testamentum, nec codicillos facere posse creditur. *Ita tenet Bart. in l. 2. vers. Quæro. ibidemq. Alex. n. 2. la. n. 20. Socin. lun. n. 13. ff. de lega. 1. Vasquius de success. progress. §. 30. n. 32. quamvis contrarium statuatur Bald. in l. ult. col. 2. C. de testam. ut refert Gressus in d. §. codicillus n. 2.*

6 Possunt itaque codicillos facere omnes, qui & testamentum facere possunt, aut qui iure testamenti factionem habent, veluti patres familiâs & cives Romani: Et è diverso qui testamenti factionem non habent: nec codicilli faciendi ius habent: veluti qui patres familiâs aut cives Romani non sunt. Sic enim verba habent legis XII. tabb. Paterfamiliâs uti legassit suæ rei, ita ius esto. *l. 120. verbus legu ff. de verb. signific. l. 1. ff. Ad Leg. Falcid. Novel. 22. c. 2. Iulian. in fragmen. Instit. tit. 12. §. 17.*

7 Nam cum utrumque hoc ius ad civium utilitatem introducû sit: consequens est, solos cives ius habere faciendi codicillos & testamenta: dummodò aliâs sint testabiles, hoc est, non prohibiti testari, sive lege, sive
8 naturâ. Intestabiles enim lege, quamvis cives maneant, nec testamentum, nec codicillos facere possunt:
9 cuiusmodi sunt hi, qui ob eam famam damnantur: de quibus expressum est Senatusconsulto, ut intestabiles sint: ergo nec testamentum eorum, nec codi-
10 cilli valent. *l. 18. u cui lege. §. 1. ff. Qui testamenti facere poss.*

11 Sic & is, cui lege bonis interdictum est, nec testamentum, nec codicillos facere potest; & si fecerit, ipso

E

iure

iure non valent. *d. l. is cui lege. in princ. §. 2. Instit. Quib. non est permiss. fac. testam. Vlpian. in fragm. Instit. III. 20. §. 13.*

Eadem ratione Aristot negavit valere codicillos ab eo factos, qui paterfamilias nec ne esset, ignorasset, teste ¹³ Marcello *in l. 9. Aristot ff. de iure codicill.*

Nam & incertus de suo statu facere non potest testamentum: Siquidem certo iudicio omnino testari oportet, ex rescripto Divi Pij apud Vlpianum *in l. 15. de statu. ff. Qui testam. fac. non poss. & in l. 1. in princ. ff. de legat. 3.* Quod & Paulus ita confirmat *in l. 15. qui in testamento. in fi. ff. d. tit.* Qui incertus (inquit) de suo statu est, certa in legem testamento dicere non potest. Itaque ³ nec codicilli facti ab eo, qui de statu suo dubitat vel errat, rari erunt *d. l. Aristot.*: uno excepto milite veterano: qui missus militiâ, cum intra annum missionis ius habeat testamenti militaris, codicillorum quoque ius habere creditur: ita ut licet sit incertus, an sui iuris sit hoc est, filius an paterfamilias, saltem iure quodam singulari, hoc est, militari, in ea conditione eius testamentum esse censeatur, ut valeat: multoque etiam magis codicilli militis aut veterani de iure suo dubitantis valere debeant. *d. l. Aristot. in fi. l. 11. ex militari § si miles. ff. de testam. milit. l. 114. filiusfamilias. in princ. ff. de lega 1.*

Sed huic quidem sententiæ ex diametro repugna- ¹⁴ re videtur Vlpiani illa regula *in l. 1. in princ. ff. de lega. 3.* Si (inquit) incertus quis sit, captivus sit, an à latronculis obfessus, testamentum facere non potest.

Solvi.

Solvitur a hoc dubium commodissime distinctionis remedio: si scil. distinguatur rectè inter genera hæc incertitudinis aut dubitationis. Nam siquidē miles aut veteranus incertus sit, aut dubitet, an hostes sint, à quib. captus est, an verò latrones: sanè tunc quia incerto statu cōstitutus certa lege certoq; iudicio testari nō potest: eò quòd captus ab hostibus sit servus; cui lege adempta est testamenti factio: nec testamentum, nec codicillos eum facere posse, consentaneum est: quia scilicet de statu suo planè incertus est, *d.l. 1. in pr. d. l. qui testamento. & d.l. de statu. l. 24. hostes ff. de capti. & postlim. re- vers.* At verò si miles aut veteranus dubitet, paterfamilias sit, an filiusfamilias, aliud dicendum est: ita ut hæc dubitatio nihil militem morari debeat: cum utroque hoc casu miles iure singulari, hoc est, militari, testari possit, *d.l. ex militari. §. si miles. cum §. seq.* Quæ distinctio etiam placet antiquis interpretibus, Iacobo, Petro, Cyno, & Baldo, quos refert & sequitur Addit. *ibid. in Gloss. fin.*

Similiter & si quis naturà testari sit prohibitus, nec codicillos facere posse intelligitur: veluti furiosus, aut mente captus, ob defectum scilicet mentis & voluntatis: quia nec aliud quidquam durante furore rectè agere intelligitur: cum per omnia & in omnibus absentis vel quiescentis loco habeatur, *ut ait Iulianus in l. 2. §. 3. ff. de iure codicill.* Quam in sententiam etiam ira rescripserunt Imp. Diocletianus & Maximianus *in l. 5. C. cod. sit.* Ne codicillos quidem (aiunt) furem posse facere, certissimi iuris est. Si igitur scriptura velut codicillorum patris tui fuit prolata, ut aliquid ex hac peti possit: adseverationitux, mentis eum compotem fuisse neganti, fidem adesse probari convenit.

Sic nec furioso vel in furiosum sententia à iudice vel arbitro dici potest. *l. 9. furioso. ff. de re iudic. 17*
 Licet aliàs pro minore, cui furiosus comparatur, sententia valeat, etiam absente curatore lata. *l. 7. Fulcinius §. 11. planè ff. Quib. ex causa in possess. eatur. l. 14. non è minus. C. de procuratorib.* Quamvis aliàs etiam furioso seu ignoranti obligatio aut actio, veluti conditio pecunia quasi mutuò data, acquiritur. *l. 12. si à furioso. ff. de reb. creat. l. 24. si à furioso. ff. de oblig. & action.*

Planè enim furiosus absentis loco est: quia omni sensu & mentis iudicio caret: ita ut nec citari, nec obli-¹⁸
 gari ex consensu, nec ullo modo contrahere queat: cum longè alia & diversa sit ratio in minore: cui atas non obest in rebus prosperè aut utiliter pro se gestis: & cui semper & in omnibus, ut & pupillo, conditionem¹⁹
 suam meliorem facere licet, etiam absque auctoritate tutoris vel curatoris. *in princ. Instit. de auctor. tut. §. ex contrario. Instit. Quib. alien. lic. vel non §. pupillus. Instit. de inust. stipul. l. 9. obligari. ff. de auctor. tut. l. 11. pupillus. ff. de acquir. rer. domin.*

Neque aliter conditio furioso ex quasi mutuà pec-²⁰
 cuniâ acquiritur, quàm si ea consumpra sit: cum aliàs furiosus, pecuniam credendo non faciat accipiens. Id quod utilitaris causâ ita receptum est: ut scilicet certis casibus quibusdam mutuum, etsi ab initio non consili-
 rit, convalescat. *d. l. si à furioso. ibi. & consumpra sit pecunia. l. 2. §. 4. l. 15. singularia ff. de reb. cred. l. 56. si quis pro eo. §. 2. ff. de fideiussorib.*

Proinde mentis comporem eum fuisse oportet, qui codicillos fecit: cum furiosus, ut suprà dictum est,²¹
 absen-

absentis loco habeatur: & quidem verè, non fidè: id quod satis arguit vox illa addita, *Per omnia & in omnibus: ut notat Corsetius in sing. habetur. d. l. 2. §. furiosus. ibiq. Gorofred. & d. l. 8. Fulcinius §. planè ff. Quib. ex caus. in possess. l. 17. sed si non unus. §. 11. filiofam. ff. de minorib. l. 124. ubi non voce §. ult. ff. de reg. iur.*

- 22 Semper autem ei qui negat sanæ mentis fuisse eum, qui codicillos fecit, incumbit probatio: cum sanæ mentis quilibet præsumatur, nisi probetur contrarium, *d. l. ne codicillos quidem, n. fi.* Alioquin autem per rerum naturam factum negantis probatio nulla est *l. 23. actor. in fi. C. de probatio.*

- 23 Sed & cum de testamenti factione quæritur, tempus facti codicilli spectandum est: an scilicet eo tempore, is qui codicillos fecit, testamenti factionem habeat, nec ne: alioqui iure non subsistit codicillus.

- 24 Planè enim eodem tempore, quo factum testamentum non valet, nec codicillus factus valebit, & è diverso: veluti si paterfamilias facto testamento postea se arrogandum alteri dederit, & codicillos fecerit, non valent codicilli: neque ex eis quicquam debetur: quamvis idem postea sui iuris factus decedat: & iure Prætorio convalescat eius testamentum: cum nec per id tempus eius testamentum valeat: quocunque statu postea testator decedat, *d. l. Aristo l. 6. qui in potestate. in princ. & l. 16. filiusfamilias ff. Qui testam. fac. poss.*

- 25 Neque huic sententiæ adversatur facti species à Paulo proposita *in d. l. consi. iuntur §. 3. de eo qui post testamentum factum codicillos confirmaverit: deinde arrogandum se præbuerit, & ibi codicillos fecerit, atque ita emancipatus decesserit.* Quo in casu etsi dubium

non est valere testamentum : dicendum tamen est, non
 æquè valere debere codicillos, utpote eo tempore fa-
 ctos, quo testamenti factionem non habuit arrogatus :
 eò quòd in alienà potestate constitutus esset : & per hoc
 & testamentum eius sublatum, & de alienis quodam-
 modò rebustestatus esse videretur. Sed tamen hoc non
 animadverso, Paulus ibi respondit, codicillos valere, &
 ex codicillis legata deberi.

Ad hanc obiectionem commodissimè respondetur
 ex verbis ipsius legis : ita scilicet hoc verum esse, si testa-
 tor, cùm adhuc sui iuris esset, codicillos eos futuros
 confirmaverit : ut perinde tunc haberi debeant, ac si
 tunc eos fecisset, cùm in testamento codicillos confir-
 mavit : vel potius quasi codicillis confirmantibus con-
 tinerentur. Nam & codicillos in futurum confirmari
 posse testamēto, certj iuris est. *l. 77. ass. 100. ff. de her. inst.*
l. 10. institutio talis ff. de cond. inst. l. 6. §. licet. ff. de iure cod.
l. ult. in princ. ff. de fideicom. libert. Ceteroquin autem
 nisi præcesserit confirmatio, minimè valere codicillos,
 neque ex his legata deberi, certum est, *d. l. Aristo. §. 3.*
Donellus lib. 7. Commentar. iur. c. 19.

Sed & an, codicillus per patrem fieri possit pro filio
 pupillo, quaritur. Et respondetur, quod sic, per *Gloss. in*
l. 92. Si fundum §. 2. sicuti, in verb. filij, ff. de lega. 1. Bald. in
Auth. ex causa. col. 14. vers. Et est ratio quia pater. C. de li-
ber. prater. Nam tunc est instar testamenti pupillaris,
 nec durat amplius, quàm pupillari ætate durante, *l. 93.*
quod si fideicommissum, ff. de lega. 1.

Cætera de ætate, quâ facere liceat codicillos, itemq; ²⁶
 de statu, aut valetudine corporis, aliisque impedinen-
 tis, *extracta sunt Testamentorum* in hunc locum repetenda
 sunt;

hant: ex quo pleraque in hoc capite mutuatur tractatus codicillorum: de quo cum iam antea satis luculenter & copiose à nobis sit pertractatum, non est necesse ea denuò hîc inculcare cum fastidio auditorum: quos idcirco brevitatis studio eò remittimus.

27 Porro utrum Episcopus vel Prælatus, à summo Pontifice obentâ de fructibus Ecclesiæ testandi licentiâ, de iisdem codicillari possit, latè hoc explicat *Socin. Sen. in consil. 13. lib. 1.*

28 Sed & utrum is, qui feudum à domino concessum habet, cum potestate relinquendi, de eo possit disponere codicillis, tradit Salicetus *in l. 7. filij n. 1. C. Famil. ercisc.* ubi concludit, quod sic: tùm quòd testamentum latè sumpto vocabulo comprehendit etiam codicillum, qui & ipse est mentis testatio: tùm quòd codicillus largo modo testamentum est, & sic dicitur *in d. l. 7.* tùm denique quòd facultas ea relinquendi, non tàm ad hæredis institutionem, quàm ad legatum pertineat, *per ibid. not.*

C A P V T VI.

QVIBVS PERSONIS DARI VEL
relinqui possit in codicillis.

S V M M A R I A.

1. Cui testamento, eidem quoq; codicillis, qui pars sunt testamenti, relinqui potest.
2. Idem ius in codicillis, quod in testamento observatur, quò ad personas.
3. Testamenti factio duplex, activa & passiva.

4. Quibus

4. Quibus relinqui potest codicillis.
5. Furiosus an testamenti factionem habeat, & quatenus:
& an possit hereditatem acquirere per se vel per alium n. 6. & quid de pupillo. n. 7.
8. Servo legatum datum, qui postea liber factus est, an sit utile, nec ne.
9. An valeat legatum datum ei, qui tempore codicillorum factorum non est in rebus humanis.



QUEMADMODUM IS DEMUM facere potest codicillos, qui & testamentum: Ita ei demum quoque codicillis relinquitur, cui & testamento. Planè enim, auctore Scævola, codicilli pro parte testamenti habentur, observationemque & legem iuris inde traditam servant: ut est in l. 14. quidam referunt, in princ. ff. de iure codicill.

Quod ita accipiendum est non quod eadem sint testamenti & codicillorum solennitates; sed quod eadem iura in codicillis observentur, quæ in testamento: cum scilicet de factione eius, non activâ solùm, sed etiam passivâ, eiusdemque infirmatione, quæritur: secundum Gloss. in d. l. quidam referunt, in verb. observationem per l. 76. qua de totâ. n. princ. ff. de rei vind.

Sic enim vulgo interpretes utramque testamenti factionem vocant: quarum illa testamenti faciendi, hæc capiendi ex testamento facultas est. d. §. 5.

Plerumque tamen testamenti factionem habere dicitur is, qui testamentum facere potest: Contrà autem cui testamento aliquid relinquitur, cum eo testamenti factio

factio esse dicitur: quamvis ipse testamentum facere non possit: quæ tamen locutiones sæpius promiscuè usurpantur, d. §. 5. & l. 16. *filius familiæ in pr. & §. 1. ff. Qui testam. fac. poss.*

4 Pro regulâ igitur tenendum est hoc loco illud, non solum his, qui testamentum facere possunt. sed etiam qui ex alieno testamento vel ipsi capere, vel aliis acquirere possunt, codicillis aliquid dari aut relinqui posse: ut est filius familiæ, & servus alienus, & posthumus, & infans, & impubes, & furiosus, & mutus, & surdus, d. §. 5. & d. l. *filius familiæ*. Nam cum omnibus his est testamēti factio, siue ex suâ, siue ex eorū, quorum in potestate sunt, personâ. l. 31. *non minus. ff. de hered. instit.* & §. 4. *in extraneū. Instit. de hered. qualis. & differ.*

5 Licet enim testamenta & codicillos ipsi facere non possunt: attamen ex testamentis & codicillis, vel sibi, vel alijs acquirere possunt. d. §. 5. *in fi.* & d. l. *filius fam. in princ. & in §. 1.* ubi ex singulari libro Regularum Pomponii Marcellus notat, furiosum idēo habere testamenti factionem (*altem passivam*) quia potest sibi acquirere legatum vel fideicommissum: nam & corporibus mentis personales actiones acquiri, etiam ignorantibus, d. §. 1. *in fi.* Ex quibus autem causis actiones ignorantibus acquiruntur, ex iisdem quoque furiosi nomine incipit agi posse: idemque erit, si legetur, vel fideicommissum ei relinquatur, ait idem Pomponius in l. 24. *si à furioso, in fi. princ. ff. de oblig. & actio.*

6 Aliud tamen est in hæreditate: cuius commodum furiosus per se ipse sibi acquirere ex testamento non potest

potest: nisi necessarius patri aut domino hæres existat: per alium autem acquiri ei potest, veluti per servum, aut eum quem in potestate habet, eodem Pomponio auctore in *l. 63. furiosus ff. de acquir. vel omit. hered.* Quod & Imp. Iustinianus confirmat in *l. 7. cum furiosus §. 3. C. de curat. furios.* Idem quoque in pupillo ita receptum est. *§. 1. instit. de auctor. tutor. l. 9. obligari. §. 3. l. 11. si ad pupillum ff. eod. tit.*

Quæritur etiam de servo, cui legatum à domino relictum est testamento, si postea ei libertas codicillis detur, an utile sit legatum? Et utile hoc esse legatum à Paulo responsum est, quasi ab initio constiterit legatum: quoniam codicillis scripta perinde confirmantur, ac si testamento scripta essent. *l. 8. conficiuntur §. 5. ff. h. tit.*

Porrò an legatum relictum ei vel ab eo, qui codicillorum tempore in rebus humanis non est, valeat, nec ne, quæstionis est. De quo controversum fuisse inter veteres Iurisprudentes indicat Scævola in *d. l. quidam referunt.*

Ac valere quidem eiusmodi legatum, responsum fuisse ait à Sabino & Cassio: eò quod codicilli pro parte testamenti habeantur, cuius legem & observationem in eo servant: ut perinde ea datio, sicut & ademptio legati, etiam hoc tempore valeat, ac si in testamento facta esset.

Contrarium verò Proculum respondisse idem affirmat: cuius sententiam ipse verissimam esse dicit: propterea quòd nullius momenti sit legatum, quod datum est ei, qui tempore codicillorum in rebus humanis non est, licet testamenti tempore fuerit. Esse enim debet, cui detur: deinde sic quæri, an datum consistat: ut non antè iuris ratio, quàm persona, sit quærenda,

Et

Et in proposito igitur, quod post obitum hæredis legatum vel ademptum est, nullius est momenti: quia hæres, ad quem sermonem conferat, faciendo scilicet codicillos, in rebus humanis non est: eaque ademptio & datio nunc vana efficitur. *d. l. quidam referunt in fi. princ. ibiq. Gloss. & Dd.* Idem quoque scribit Martianus in *l. 6. §. ult. ff. cod.* Si (inquit) post testamentum factum, mortuo iam codicillis quis legaverit, licet testamento confirmatis, pro non scripto legatum est.

CAPUT VII.

QUAE RES CODICILLIS RELINQUI POSSUNT.

SUMMARIA.

1. *Quæ res codicillis relinqui possunt, & an legata possint. n. 2 an libertates & tutela n. 3. & de eo ius vetus ac novum. n. 4.*
5. *Hæreditas codicillis nec dari, nec adimi potest, & n. 23. eog. vel maximè differt à testamento n. 6. saltem directæ n. 8. Aliud est tamen de hæreditate fideicommissaria n. 9. & quomodo ea differat à directâ. num. 10.*
7. *Per codicillos testamentum confirmari absurdum est.*
11. *Testamento facto, codicillis per modum fideicommissi hæreditas rectè relinquitur.*
12. *Verba directæ in codicillis benigniore interpretatione pro precarijs usurpantur.*
13. *Institutio aut substitutio facta in codicillis trahitur ad fideicommissum. & n. 19.*
14. *Hæreditas inutiliter data testamento, potest confirmari codicillis, & quatenus. n. 15.*

16. *Institutio aut substitutio heredis directa si in ea insit aliquid obscuritatis, potest in codicillis declarari.*
17. *Conditionalis institutio purificari potest in codicillis & num 18.*
20. *Ambiguorum verborum testamenti declaratio valet in codicillis.*
21. *Institutus hares testamento, per codicillos indignus hereditate potest declarari.*
22. *Legitimus hares ab intestato, in codicillis potest de restituendo rogari.*
24. *Conditionem institutioni adijcere in codicillis, aut eis detrachere an liceat, vel non.*
25. *Codicillus hereditas à patre an inter liberos directò dari, & an eadem codicillis inter eos dividi possit, & quatenus n. 26. & 27.*



ONSEQVENS EST, VT DE-
rebus, quæ codicillis relinqui possunt,
breviter aliquid subiungamus.

Neque enim codicillis omnes res
relinqui possunt: sed ex duntaxat, quæ
non sunt prohibitz.

Ac olim quidem duo fuerunt genera earum re-
rum, quæ codicillis dari non poterant: Legatum scili-
cet, & hereditas. Nam & legata non nisi ex testamen-
to valere traditum est in §. *præterea Inst. de fideicom.*
hered.

Nec sanè dubium est, fideicommissorum causâ po-
tissimum codicillos iniriò fuisse introductos: quæ vel
codicillis ab intestato relinquuntur verbis precarijs: ve-
luti, *Rogo te, ut Titio rem hanc vel illam restituas: vel*
etiam

etiam codicillis ex testamento factis, si ex testamento confirmari non sint.

Itaque legatis & libertatibus directis non potest onerari hæres in codicillis ab intestato factis; cum nihil directo iure in his scriptum valeat, §. *præterea*. *insist. de fideicommiss. hered. l. 126. ab exheredato ff. de legat. 1.* At verò confirmatis testamento codicillis, & legata, & libertates, & tutelæ directò dari vel adimi possunt: cò quod tunc magis ex testamento (cuius sequela & pars atque adedò supplementum quoddam codicilli sunt) quàm ex codicillis, legata ista & libertates & cætera relicta vel adempta esse intelliguntur. *l. 14. quidam referunt. in princ. ff. de iure codicill.*

Denique legata non nisi ex testamento valent hoc iure, vel ex codicillis testamento confirmatis: fideicommissa autem quovis modo relicta valent: siue ex testamento siue ab intestato: & quibuscunque verbis, & quocunque sermone, aut quacunque linguâ, §. *præterea l. 11 fideicommissa in princ. ff. de lega. 3.*

Sed hoc ius postea à Iustiniano ita correctum est; à quo legata fideicommissis sunt exæquata: ut scilicet ibi legata valeant ubi & fideicommissa: ac proinde legata etiam codicillis relinqui possunt. *l. 2. C. Commun. de lega. & fideicom.*

Restat igitur hæreditas sola, quæ etiam nunc, ut & olim, codicillis neque dari, neque adimi potest, ne quidem testamento confirmatis: & ideo nec exheredatio in his fieri potest eorum, qui vel in testamento scripti, vel ex lege hæredes sunt: ne scilicet confundatur ius testamentorum & codicillorum, ut ait *Imp. Iustin.*

in §. codicillis autem Instis. de codicillis l. 7. C. cod. l. 76. Scavola. ff. Ad SC. Trebell. l. pen. ff. de cond. instis.

Neque enim solum appellatione & nomine, sed etiam specie ac genere, adeoque vi & potestate ipsâ, inter se differunt testamenta & codicilli: quæ omninò confundi non oportet. Si enim idem codicilli, quod testamentum, possent: cur diversum his instrumentis vocabulum mandaretur, quæ vis ac potestas una sociasset? ait Imp. Constantinus in l. 7. C. de codicill.

Quò accedit altera illa ratio à Papiniano tradita: ne scilicet per codicillos, qui ex testamento valent, ipsum testamentum, quod vires per institutionem hæredum accipit, confirmari videretur: quod valdè absurdum esset dicere: cum potius ex testamento codicilli valeant: & pro parte testamenti habeantur, observationemque & legem iuris inde traditam servant d. l. quidam referunt & l. 30. quod per manus ff. de iure codicill.

Sed hoc quidem, quod dicitur hæreditatem codicillis dari non posse, saltem de hæreditate directâ accipiendum est, quæ propriè hæreditas dicitur, & iuris civilis est: & ideo civiliter, hoc est solenniter relinquenda: ita ut directò hæreditas codicillis, neque dari, neque adimi queat, ut ibidem explicat hoc Imp. Iustin. in d. §. codicillis autem & in l. 4. C. de his quib. ut indig. hered. aufer. l. 5. §. sed cum veteres. C. de necess. sev. hered. inst.

Planè enim (ut ait Imp. Constantinus) specialiter & directò codicillis instituendi & substituendi potestas iuris auctoritate data non est: quippe quæ non nisi testamento concessa est. l. 7. C. de codicill. adeò ut testandi ista de re pecuniave suâ certis legibus facultas permessa,

ne statuto quidem aut rescripto Principis mutari possit.
l. 14. testandi. C. de testam.

9 Aliud verò est in hæreditate fideicommissariâ: quæ propriè non est hæreditas, sed fideicommissum universale: & ex eo fideicommissaria hæreditas appellatur: de qua est in *tot. tit. Inst. de fideicom. heredis.* & non verbis civilibus, sed precativè relinquitur, secundum *Ulpianum in fragm. tit. 25.*

Nam (ut ibidem scribit Imperator) per fideicommissum (*id est, fideicommissi modo*) hæreditas codicillis iure relinquitur. *d. §. codicillis autem. vers. nam per fideicommissum l. 76. Scaevola. ibi Bart. ff. Ad. SC. Trebell. Decius cons. 361. Corneus cons. 305. in princ. Dilect. de art. testan. in caut. 8. lit. 10.*

Atque hoc modo rescripserunt quoque Impp. in *l. 2. C. de codicill.* Hæreditatem quidem (aiunt) neque dari neque adimi codicillis (*directò scilicet*) posse manifestum est: verbis tamen precarijs per huiusmodi etiam novissimi iudicij ordinationem (*hoc est, per codicillos*) iura non faciunt irritas voluntates. Vnde inefficaciter te codicillis rogaram esse (*per modum fideicommissi*) ut quibusdam rebus contenta portionem, quam testamento fueras consecuta, alijs restituere debeas, falsò tibi persuasum est.

10 Alia igitur ratio est hæreditatis, alia fideicommissi: & sic alia quoque ratio est hæreditatis directò relicte, quæ tota capitur ab hærede instituto: alia v. per fideicommissum data, quæ non nisi salvâ ratione Falcidiæ rectè petitur & capitur. *l. 2. §. ult. ff. de iure codicill.*

11 Sic nimirum codicillis hæreditas directò dari non potest: precarijs autem verbis potest dari *d. l. 2.*
Et d.

& d. §. *codicillis autem*. ita scilicet, ut facto testamento, possit idem testator nihilominus codicillis postea factis heredem testamento institutum rogare, ut hæreditatem eiusvè partem alteri restituat. *d. l. 2. & d. l. 4.*

Quod adeò verum est, ut & verba directæ in codicillis posita, aliquando benigniore interpretatione pro fideicommissariis aut precarijs accipi soleant, cuius rei de substitutione factâ in codicillis elegans exstat exemplum in *l. 76. Scævola. ff. Ad SC. Trebell.*

Facti species hæc est: Pater filium suum impubere ex æsse scripsit heredem: eiq̃ue substituit codicillis in secundum casum verbis directis: deinde filius impubes decessit: Quæritur, an valeat codicillis facta substitutio. Et respondet Scævola *lib. 19. Digest.* Licet (inquit) substitutio inutilis sit (*saltem iure stricto*) quia codicillis hæreditas neque dari neque adimi potest: tamen benignâ interpretatione (*ex æquitate scilicet.*) placeat, ut mater, quæ ab intestato successit pupillo, substitutis fideicommissio obligetur (*restituendo scil. hæreditatem ex fideicommissio, detractâ Falcidiâ.*) Quòd si invicem fuerint substituti, & in fideicommissio ista valet substitutio: unoq̃ue eorum mortuo, qui superlunt, totum accipiunt. *d. l. Scævola.*

Sic nimirum substitutio directis verbis facta in codicillis, saltem ex benigniore interpretatione, accipitur pro fideicommissariâ: ita scilicet ut codicillis filio impuberi in potestate facta directæ pupillaris substitutio trahatur ad fideicommissum. *d. l. Scævola & l. 7. verbis civili.*

civilibus, ibi Alex. Aretin. post Gloss. ff. de vulg. & pupill. substit. Perinde ut & in codicillis facta institutio ad fideicommissum trahitur. Imol. in l. 1. ff. de iniust. rupt. & irrit. testam. Alex. conf. 194. vol. 7.

Semper enim quicquid dubium est, humanitas & æquitas inclinat in melius, ut pulchrè scribit Seneca lib. 11. Epist. 82. & 162.

Quæ & ipsa interpretatio locum habet in testamento militis l. 15. centurio ff. de vulg. & pupil. substit. Cæteroqui verò quæ in testamento directè scripta sunt, nunquam accipi solent pro precarijs: nisi adiecta sit clausula codicillaris l. ult. §. illud quoq. ibi, nec traducere liceat ad fideicommissi interpretationem C. de codicill. l. 41. cohæredi §. 2. cum filia. ff. de vulg. & pupil. substit. l. 11. fideicommissa. §. 1. ff. de lega 3. Barr. in l. 1. ff. de iure codicill. Decius conf. 205.

Sed & hæreditas inutiliter data testamento, licet
14 codicillis cōfirmari non possit, ut iure directo valeat; tamen ex fideicommissio peti potest salvâ ratione legis Falcidix l. 2. §. ult. ff. de iure codicill.

Nam quia hæreditas per fideicommissum codicillis confirmata fuit: veluti si ita scriptum sit, *Rego te, mi hæres, quem testamento meo institui, ut cum primùm adieris hæreditatem meam, Seio eam restituas*: rectè eo casu fideicommissarius petit defuncti hæreditatem à legitimis hæredibus iure fideicommissi: cum & hæreditas codicillis possit relinqui per fideicommissum: non adversantibus iuris civilis regulis; quoniam in ius defuncti non propriè succedit fideicommissarius: sed is,

G

cuius

cuius fidei commissum est, ut hæreditatem restituat :
qui in proposito casu est legitimus hæres ab intestato.
l. 76. Scævola, ff. SC. Ad Trebell.

Sed hæc tamen fideicommissaria restitutio semper
fit salvâ ratione Falcidiae aut Trebellianicæ, hoc est, sal-¹⁵
vo quadrante ex Senatusconsulto Trebelliano debito:
quem detrahit is, cuius fidei est commissum. *d. l. 2.
in si. princ. l. 6. ff. si quis omis. caus. testam. ab intest. possid.
hered.*

Propterea & si quid. obscurius in testamento circa ¹⁶
hæredum institutionem aut substitutionem scriptum sit,
melius codicillis explicari aut declarari potest. Cuius
rei exemplum proponit Papinianus de hærede scripto
in codicillis, *lib. 17. Questionum* his verbis: *Assc toto*
non distributo, veluti, Quem hæredem codicillis fecero,
hæres esto : Titium codicillis hæredem instituit: eius
quidem institutio valet ideò, quòd licet codicillis dari
hæreditas non possit (*nisi à m. l. 19. ff. de testam. milit.*)
tamen hæc ex testamento data videtur: sed hoc tantum
ex hæreditate habebit, quantum ex asse residuum man-
lit, *ut est in l. 77. asse toto. ff. de hered. instit.*

Nam & secundum Paulum, si ita scripsero, *Quan-*
tum codicillis aut per Epistolam Titio ligavero: licet codic-
illis aut per epistolam legatum explicetur: tamen ex
testamento valet, sola que quantitas in codicillo delata
est. *l. 38. si ita scripsero. ff. de condit. & demonstr.*

Quemadmodum & institutio talis, *Si codicillis Se-*
jum hæredem scripsero, hæres esto, non est inutilis in quo-¹⁷
vis hærede instituto (*præter filium, qui sub conditione futu-*
râ institui non potest) nec illo casu videtur hæreditas co-
dicillis data, quod interdictum est: verum conditionalis
est

est hæc institutio, quæ testamento data esset, *secundum Vlpianum in l. 10. institutio. ff. de condit. instit.*

Proinde & si ita scripserit, *Cuius nomen codicillis scripsero, ille mihi hæres esto* : si postea codicillis nomen scripserit Titij, ut hæredis : pari ratione dicendum erit, institutionem valere, nullo iure impediante. Nam & hoc modo nomen tantum hæredis confertur in codicillos : ipsa verò institutio scribitur in testamento, *d. l. institutio, vers. proinde.*

- 18 Quin immò etsi ita scriptum sit, *Ille hæres esto, quem codicillis hæredem scripsi* : valet institutio etiam in filio, qui in potestate est : cum nulla sit conditio, quæ in præteritum, vel quæ in præsens confertur, *eodem teste Vlpiano in d. l. institutio §. 1.*

- 19 Quod de institutione dictum est, idem quoque dicendum esse videtur de substitutione : quæ & ipsa verbis directis facta, trahitur ad fideicommissum : & si alioquin ea sit dubia & obscura, eadem ratione declarari potest, ut directa sit, non obliqua aut fideicommissaria, *secundum Baldum in cons. 271. vol. 2, & cons. 92. n. 1. vol. 5.*

- 20 Denique codicillis tametsi imperfectis ambigua verba testamenti posse declarari, iuri consentaneum est : *arg. l. ult. ff. de reb. eor. qui sub tutel. vel cur.* Verbi gratiâ : Testator centum filio reliquit : codicillis post declarat, ea se filio reliquisse, iure institutionis : sanè tunc valet eiusmodi declaratio facta in codicillis ; *ut vult Ludovic. Roman. in cons. 179. n. 7. quamvis contrarium statueri videatur Bald. in l. 14. nō codicillum. C. de testam. ut & Salicet. in Authen. novissima. ibidemq. l. 14. C. de inoff. testam.*

Hoc amplius notandum est, posse hæredem testamento institutum, ex certâ causâ, veluti ex metu sibi ab hærede illato, per codicillos aut epistolam indignum hæreditate declarari: ita ut eo elogio codicillari hæreditas ei tanquam indigno auferatur: neque tamen ea cor hæredibus testamento scriptis accrescat: sed vel ab intestato hæredibus legitimis, vel fisco applicetur, *l. 4. in princ. ibiq. Alex. C. de hi quib. us indig. aufer. har. Man- tic. l. 2. de coniect. ult. volunt. cap. 7. Papin. lib. 1. Netar. c. 7. de nullis.* Quod adeò verum est, ut possit fieri ista declaratio etiam coram duobus testibus, *secundum Gloss. in l. 15. heredes palam. §. si quid post. in verb. posse. ubi Dd. ff. Qui testam. facere poss. Bald. conf. 440. & conf. seq. lib. 2.* Licet aliàs adimi legata non possunt, nisi coram quinque testibus, *l. ult. in fi. C. de codicill.* In quo tamen iure Canonico duorum testium sufficit præsentia, *c. cum esses. c. relatum. De testam. Bald. conf. 28. lib. 3. Cuman. in l. 16. si filius. ff. de liber. & posth. hered. instit. Rolan. de Valle conf. 16. n. 2. lib. 1. Decius. conf. 361. col. 4.*

Similiter & ab intestato factis codicillis legitimum hæredem vel bonorum possessorem rogare possumus, & fidei ipsius committere, ut hunc vel illum ad hæreditatem secum venire patiat: vel ut hæreditatem suam totam, partemvè eius, aut rem aliquam singularem (*veluti fundum, aut hominem, aut pecuniam certam*) alicui restituat. *§. præterea. Instit. de fideicom. hered. l. 1. §. hoc autem Senatusconsulto. ff. Ad SC. Trebell. l. 1. §. ult. ff. de lega. 3.* Nam & sine scripturâ per fideicommissum re- cte hæreditas relinquitur, *l. 5. C. Ad SC. Trebell. l. 22. Et in Epistola, & l. penult. C. de fideicom. l. 5. §. 1. in fi. ff. de re iudic.*

Patet

Patet itaque ex his, quæ diximus, posse codicillis
 23 per fideicommissum rectè dari hæreditatem, tam ex
 testamento, quàm ab intestato: non autem directâ
 hæredis institutione vel substitutione, quæ in codicillis
 non valet.

Cuius consequens est, nec codicillis adimi hæredi-
 24 tatem posse. *d. §. codicillis & d. l. 2. eod. q.* amplius hærede
 purè instituto in testamento, nec codicillis conditio-
 nem adici posse. *d. §. codicillis, & l. 6. Divi. in princ. ff. de*
iura codicill. & l. penult. ff. de condit. instit. quia scilicet
 conditione adiectâ, testator in defectum cōditionis adim-
 mere videtur hæreditatem: quod codicillis nullo planè
 modo facere licet. *Bald. conf. 475. lib. 2.*

Quòd si ergo institutioni hæredis aut substitutioni
 conditionem adicere non licet: multò minus eam in
 testamento adiectam codicillis detrahere licebit: cum
 hoc casu in defectum conditionis detur hæreditas, quæ
 priùs non erat data, Minus autem licet codicillis hære-
 ditatem dare, quàm adimere: *ut eleganter docet hoc modo*
Donellus in d. cap. 19. in fi.

Cæterùm an pater in codicillis liberos directò insti-
 25 tuere hæredes possit, quæstionis est. Et sanè videtur di-
 cendum, posse: saltem ob privilegium & ius singulare
 testamenti inter liberos facti: quoniam scilicet patri
 iure saltem novo permittitur testari, quomodo velit,
 & quomodo possit. *l. 7. filij vers. sed et si. ibi, quibuscumq;*
verbis voluntas declarata sit. l. 21. si cogitatione ibi, quali-
cumq; iudicio. & l. ult. ibi, testamentum vel codicillos C. Fa-
mil. ercisc. l. 21. hac consultissima §. ex imperfecto. C. de
testam. Et per consequens, instar militis, liberos codi-
 cillis directò hæredes instituere potest. *l. 1. & l. 36.*

militis, in prin. ff. de testam. milit. ubi Paulus in hunc modum respondit: Militis (inquit) codicillis ad testamentum factis, etiam hæreditas iure videtur dari.

Nam & aliis qualiscunque scriptura patris sufficit 26
ad hoc, ut hæreditas ab eo inter liberos dividatur, etiam
citra formam testamenti vel codicilli. *d. l. filij. & No.*
vel. 18, De trient. & semiss. §. 7. Et quod supra nobis.

Contrarium tamen verius esse communiter re-
sponderetur ab interpretibus: nimirum liberis directò in 27
codicillis hæreditatem dari non posse *l. 76. Scævola. ff.*
Ad SC. Trebell. ubi si pater filium suum impuberem ex
asse scripserit hæredem, eique codicillis substituerit: sub-
stitutionem hanc inutilem esse Scævola respondit: pro-
pterea quòd codicillis hæreditas neque dari, neque adi-
mi possit: & sic illa substitutio est veluti quædam adem-
ptio hæreditatis: siquidem adimit hæreditatem, qui
instituto substituit, aut substitutum directò dar. *Ita*
post Gloss. contra Bartolum decidit Salic. in d. l. filij n. 5. &
ibid. alleg. in addit. Bald. n. 7. vers. ultimo queritur, nun-
quid pater, cum ibi not. in Apostil. & idem Bald. in l. 14, non
codicillum, in princ. ibiq. Alex. in Apostil. C. de testam.

Neque sanè illud immeritò: cùm quicquid lege
aliquâ specialiter non videtur expressum, id veterum le-
gum constitutionumque regulis omne relictum intel-
ligitur, *ut est in l. 32 precipimus. in fi. C. de appellat. Rolan.*
& Valle conf. 68, n. 30, & conf. 72. n. 44. vol. 1. Molin. de
juris n. 58.

Nec obstant leges in contrarium suprâ addu.

28 Quæ: quarum pleræque loquuntur de divisione hæreditatis, quæ à patre in codicillis rectè fieri potest. *d. l. filij. d. l. si cogitatione. & d. l. ult.* Quemadmodum & *d. §. ex imperfecto*, non de codicillis, sed testamento imperfecto loquitur.

Proprium verò & singulare ius est in milite, qui codicillis etiam directò heredem instituere potest: favore scilicet tum iuris & muneris publici: tum etiam simplicitatis & imperitiæ militaris: cum arma scire magis, quàm iura, milites debeant. *l. 1. & 2. ff. de testam. milit. l. ult. §. ult. Cod. de iure deliber. l. 1. ibique Bald. Cod. de iur. & fact. ignor.* Quo & ipso tamen privilegio & iure singulari miles extra militiam non utitur. *l. 40. veterant. & l. ult. ff. Ad. Leg. Falcid.*

29 Denique ad *Novellam 18. §. 7.* quod attinet, loquitur & illa *cum alijs supra allegatis legibus*, de hæreditatis divisione tantùm, quæ à patre inter liberos fieri potest, non modò codicillis, sed etiam alia quacunque scripturâ: ita tamen, ut divisionem illam confirmet parens, vel suâ, vel suorum liberorum subscriptione: eùm olim quodlibet voluntatis paternæ sufficeret indicium. *d. l. filij. & d. l. si cogitatione. l. 20. si filia. §. 3. si pater. l. 30. ex parte. §. 1. ff. Famil. eriscum. l. 10. quoties l. 16 filij patrû. & l. ult. C. cod. tit. l. 8. parentibus. C. de inoff. testam. l. 21. hac consultissima. §. 1. C. de testam. & Nov. 107. de testam. imperfect. §. 2.*

CAPVT IIX.

DE FORMA CODICILLORVM
eorumque ordinatione ex testamento
vel ab intestato.

S V M M A R I A.

1. *Forma codicillorum partim in ordinandi, partim confir-
mandi modo consistit.*
2. *Codicilli vel testamento, vel ab intestato fieri possunt: &
quomodo differant n. 3.*



NUNC DE FORMA CODI-
cillorum, eorumque ordinatione ac so-
lennitate, & quibus modis conficiantur
ac confirmentur, dicendum est.

Pertinet autem ad formam codicil-
lorum, non solum ordinandi sive con-

ficiendi, sed etiam confirmandi modus.

Quod ad modum ordinandi vel conficiendi codi-
cillos attinet: constat ex his, quæ iam antea tradita sunt.
posse fieri codicillos, vel testamento facto, vel sine te-
stamento, ut est apud Paulum in l. 8. conficiuntur. in princ.
ff. de iur. codicill. vel, ut idem Paulus ait, aut ab intesta-
to, aut ad testamentum. l. 16. ab intestato, in princ. &
vers. ad testamentum. ff. d. tit. Quomodo & Ulpianus
in l. 8. cum hi. §. 2. ff. de transactionibus, iisdem verbis uti-
tur, ibi, sive ad testamentum (vel, ut alij legunt à testato)
factis, sive ab intestato.

Quæ

Quæ autem sit differentia inter codicillos ab intestato, & ad testamentum factos, idem Paulus diserte exponit *lib. 21. Questionum*: Ab intestato (inquit) factis codicillis relicta, etiam postea natus intestati successor debet. Quicumque enim ab intestato successerit, locum habent codicilli. Nam unus casus est: nec interest, qui succedit, dum intestato succedat. Ad testamentum autem, quod quoquo tempore fecisset, pertinent codicilli. Et (ut manifestius dicam) intestato patre familiâs mortuo, nihil desiderant codicilli: sed vicem testamenti exhibent; testamento autem facto, ius eius sequuntur: *ut est in d. l. 16. ab intestato*. Sed de vi & potestate codicillorum, tam ab intestato, quam ad testamentum, factorum, suo loco infra latius pertractabitur.

C A P V T IX.

QVOMODO CODICILLI INSCRIPTIS vel sine scriptis ordinentur.

S V M M A R I A.

1. Codicilli aut scripto fiunt, aut sine scripto, per nuncupationem.
2. Codicilli, instar testamenti, alij sunt scripti, alij nuncupati: Proprie tamen codicilli sunt, qui scriptura constant, n. 3. Eorumq; definitio, n. 4.
3. Voluntatis ultima species dua præcipua, Testamentum & codicillus.

6. Fideicommissum, tam nuncupatione vocis, quàm scriptura, relinqui potest: & an epistola similiter. n. 10.
7. Epistola fideicommissaria quid, & quod sit species quaedam ultima voluntatis: & quomodo à codicillis differat. n. 8.
9. Litera commendatitia an vim codicillorum habeant, an scribentem obligent n. 13.
11. Aliud est commendare, aliud fidei commissere, & quid significet verbum Commendo. n. 12.
14. An & quatenus in milite valeat salis oratio, in vim testamenti vel codicillorum.



ALTERVM, CVM DE FORMA codicillorum quæritur, in considerationem venire solet illud, quod codicilli (ut iam suprà quoque aliquoties dictum est) in modum testamentorum utroque modo conficiuntur: vel in scripto, vel sine scripto, hoc est, per nuncupationem: siue id quod linguâ & voce testatoris nuncupatum est, postea in scripturam redigatur, siue non, *secundum Gloss. in §. non tantùm, Instit. de codicillis. & in Rubr. C. cod. tit.*

Sic nimirum codicilli alij sunt scripti, alij non scripti, siue nuncupati: Perinde ut & testamentum aliud est scriptum, aliud nuncupativum § *ult. Instit. de testam. ord.* Quæ codicillorum distinctio exstat in *l. ult. §. ult. ibi siue in scriptis, siue sine scriptis voluntas conficiatur, & in l. 13. generalis, ibi, siue scripta, siue non scripta voluntate. C. de sacros. Eccles.*

Quamquam enim propriè non sunt codicilli, nec rectè ita dicuntur, si scripto non consent: quod & vox codicillorum, quæ scripturam desiderat, & origo
corun-

corundem, quales ab initio fuerunt, satis arguit: ut declarat hoc Imp. in princ. Instit. de codicill. quomodo & aliàs codicilli nomine scripturæ definiuntur: & cum his omne omnino scriptum testamenti, etiam imperfectum, veluti epistola fideicommissaria, confertur, seu scriptura quolibet tenore formata, l. ult. C. Quæma. testa. aperi. & l. 2. §. 1. ff. d. tit. & l. 5. ff. de tabul. exhib. Tamen usus ita obtinuit, ut nuncupata imperfecta & minus solennis voluntas etiam codicillus vocetur: neque minus ea voluntas non scripta sint codicilli, aut codicillorum verbo contineantur, quàm scripta, d. l. generali & d. l. ult. §. ult. l. 5. & sine scriptura. c. Ad SC, Trebell. l. 22. & in epistolâ C. de fideicommiss.

Nam & in d. l. ult. §. ult. expressè codicilli, præter testamentum, voluntas ultima appellantur: sive ea voluntas in scriptis, vel sine scriptis, consiciatur: ex quo manifestò intelligitur, duo summa genera ultimæ voluntatis esse, testamentum & codicillum: & posterioris huius generis species itidem duas, si formam eorum spectes, codicillos scilicet scriptos & non scriptos. d. l. ult. §. fin. & d. l. generali. Donel. lib. 7. Comment. iur. c. 18. circ. fin.

Sic & fideicommissum non solum scripto, veluti epistolâ aut libello, sed etiam sine scripturâ, sola scilicet vocis nuncupatione, immò etiam nutu, rectè relinquitur. d. l. & sine scripturâ. l. 22. & in epistolâ, ibi, vel sine scripturâ. l. ult. in princ. ibi, si sine scripturâ & præsentia testium fideicommissò relicto. C. de fideicommiss. l. 21. nutu. ff. de legat. 3. l. 5. §. ult. ibi, si fideicom-

missum sine scriptura pronunciatum, ibi, Accurs. ff. de re iudic.

Quo in loco animadvertendum est, epistolam, cuius hic fit mentio, speciem esse ultimæ voluntatis, æquæ ac codicillum: à quo parum admodum, aut certè vi & potestate, non differt: cum nihil aliud sit codicillus, quàm brevis epistola: de cuius fide si constet, hoc est, si manu eius, de quo quæritur, scriptam esse epistolam liquer: vicem habet codicillorum: & ex illa debentur omnia, quæ in eâ relicta sunt. *l. 75. miles. & l. ult. in prin. ff. de lega. 2. Harmenop. lib. 25, tit. 10 §. 35.* Hinc & Epistola fideicommissaria dicitur in *l. 7. cum hæredes. C. Qui testam. face. poss. ibi, in codicillis & epistolis fideicommissarijs,* quæ duo ibi æquiparantur (nam sicut codicillus fit vice testamenti, ita epistola fit vice codicillorum, secundum *Isidorum lib. 4. Origin. 24.*) Sed in eo tamen differunt, quòd Epistola sine scripturâ non perficitur: codicillus etiam sine scripturâ perfici potest. *d. l. ult. §. ult. d. l. & sine scripturâ:* utrobique tamen, ut in alia qualibet specie ultimæ voluntatis (excepto uno testamento) quinque testes adhiberi debent. *d. l. ult. in fi. l. 28. cum antiquitas §. 1. C. de testam. Mantica lib. 1. de coniect. ult. volunt. cap. 11. & 12.*

Qua occasione non incommode hîc quæritur, An literæ, quibus hæreditas promittitur, & animi affectus exprimitur, vim codicillorum habeant, nec ne. Ad hanc quæstionem Paulus *lib. 3. Sententiarum* respondet, vim codicillorum eiusmodi literas non obtinere: quippe cum certam voluntatem codicilli continere debeant, *l. 17. litteræ ff. de iure codicill.*

Quan-

Quanquam enim epistolâ (ut modò est dictum)
 10 fideicommissum relinqui potest: tamen hoc ita de-
 mum verum est, si de fide eius certaqué voluntate
 constet, qui fideicommissum relinquit. Ac pro-
 pterea licet quis iactaverit aut promiserit alicui hære-
 dem sibi futurum: aut dixerit eum à se diligi tanquam
 filium, cui bona sua præ alijs deferri cupiat: tamen si
 eum non heredem instituerit, is animi affectum qui-
 dem, hoc est, inchoationem aut destinationem volun-
 tatis suæ, sed non certam & perfectam voluntatē decla-
 ravit: verumque adeò est, quod Baldus in *d. l. litera*. adij-
 cit, eum qui promittit hæreditatem, de vento servire.

Quod & ab Ulpiano ex D. Pij rescripto ita respon-
 sum legitur in *l. 11 fideicommissa §. 1. ff. de lega. 3.* Si
 11 ita quis rescripserit, *Illum tibi commendo*, Divus
 Pius rescripsit, fideicommissum non deberi. Aliud
 enim est personam commendare, aliud voluntatem
 suam fideicommittentis hæredibus insinuare.

Etenim verbum hoc *Commendo* non est precarium,
 nec fideicommissi parit actionem, secundum Paulum
 12 *lib. 4. Sententiarum tit. 1. §. 6.* & ut Impp. Valerian. &
 Gallienus rescripserunt, ex verbo *Commendo*, testamētō
 vel codicillis non videri fideicommissariam libertatem
 relictam esse, auctoritate iuris declaratur, *l. 12. ex verbo.*
C. de fideicom. libert. Quam in sententiam etiam à
 Scævola responsum legitur in *l. 41. Thais ancilla, §. 6.*
ff. de fideicom. libert. hoc modo: L. Titius (inquit) ita te-
 stamento cavit: *Medicos tibi commendo illum & illam*: in
 tuo iudicio erit, ut habeas bonos libertos & medicos.
 Quæro an fideicommissa libertas ijs competere potest?

Respondi, secundum ea, quæ proponerentur, non necessitatem hæredibus impositam, sed arbitrium permissum.

Nam & aliàs literæ commendatitiæ scribentem non obligant, *secundum Ulpianum in l. 12. si verò. §. 12. ff. Mandati*: Cùm quidam (ait) talem epistolam scrip-
pisset amico suo: *Rogo te, commendatum habeas Sextium Crescentem anicum meum*: non obligabitur mandari; quia commendandi magis hominis, quàm mandandi causâ, scripta est.

Quò etiam pertinet illud, quod ab Impp. Honorio & Theodosio re scriptum ita legitur in *l. ult. C. Quod cum eo qui in alien. potest. est negot. gest. dica.* non scilicet convenire familiares epistolas, quibus homines plerumque commendant absentem, in obligationem trahi. De quo est etiam in Synopsi *Basilic. lib. 18. tit. 2. cap. 17.* ibique Anatolius Scholiastes notat, ubi hæc verba leguntur: *μη παρεθῆναι δι' ἐπιστολῆς ἑτοχον τινα ποιεῖται, εἰ μὴ ἰδίῳ δεωτάτῃ παρακαλεθῇσιν ἐπιτροπῇ*, hoc est, Per epistolam commendatio neminem obligatum reddat, nisi ipsius domini iussus sequatur.

Denique ne in milite quidem, nisi de supremæ voluntatis ipsius affectu constet, valet eiusmodi oratio: puta, si (ut plerunque sermonibus fieri solet) dixit alicui: *Ego te heredem facio, aut tibi bona mea relinquo*: quæ verba pro testamento observari non debent: ne falsis testimonijs detur occasio: & ne per hoc vera iudicia subvertantur. *§. planè Instit. de milit. testam. ibi Baver. n. 13. & 14. & Wesenbec. in. fi. ibid.* Nisi ex alijs circumstantijs appareat, seriò hoc actum esse, puta in acie, saltem imminente prælij discrimine. *l. 14. licet. C. de pactis*
l. 15.

l. 15. milites. ff. de testam. milit. Nam etsi aliâ forsan ratione (ut *Thalauz notat*) probetur, fideicommittere eo verbo testatorem voluisse, omninò tunc valet: sicut & ex novissimis constitutionibus omne verbum ad fideicommittendum utile & validum est: ut *notat Cuiac. apud Paulum d. tit. 1. de fideicommissis. §. 6. in fi.*

CAPUT X.

AN SOLENNITAS ORDINATIONIS
aliqua desideretur in codicillis, æquè
ac in testamentis, & qualis
illa sit.

SUMMARIA.

1. *Forma est de rei substantiâ.*
2. *In codicillis an solennitas aliqua ordinationis requiratur, & qualis, n. 6.*
3. *Codicillus minùs solennis & informis voluntas ultima, eiusq. usus, & quomodo hoc intelligatur, n. 4.*
5. *Plena & perfecta solennitas in codicillis non requiritur.*
7. *Posterior voluntas derogat priori in codicillis, licet non signatus aut subscriptus.*
8. *Postremum & ultimum quid dicatur.*
9. *Codicillorum solennia quæ ex constitutione Theodosii.*
10. *Testium quinque numerus sufficit in codicillis: non autem pauciorum, ut in testamento imperfecto n. 11. & an testis esse possit mulier aut peregrinus n. 12. tiam si non sint rogati, sed fortuiti, n. 13. & quamvis non uno eodemq. signent & subscribant tempore, n. 14.*

15. *Testi-*

15. *Testium subnotatio in codicillis sufficit pro solennitate, etiam absq. subsignatione.*



PRAETEREA AD FORMAM codicillorum vel maximè pertinet solennis observatio & formula ordinationis codicillorum : quæ est quasi de eorum naturâ & substantiâ : sine qua codicilli consistere non possunt. *arg. l. 4. certa forma. Cod. de iure fisci, lib. 10. cum ibid. not. per Gloss. & Dd.*

Poterat autem hoc loco non immeritò in dubium vocari, an codicilli aliquam solennitatem ordinationis desiderant, nec ne. Id quod simpliciter negandum esse videtur : siquidem eo ipso vel maximè differt codicillus à testamento : quod scilicet testamentum sit ultima voluntas solennis ; codicillus verò minùs solennis : ut ex definitione codicillorum suprâ tradita intelligitur. Itaque & disertè affirmat Imp. Iustinianus in §. ult. ff. de iure codicill. nullam solennitatem ordinationis codicillos desiderare. Sicut & à quibusdam codicillus definitur ultima voluntas informis, nullam ordinationis solennitatem desiderans. *Fer. Vsq. de codicill. tom. 3. lib. 3. §. 30. n. 4. Bald. conf. 389. lib. 5. Corne. conf. 202. n. 5. lib. 4.* Quoniam in codicillis nulla iuris civilis solennia, nulli ritus, nullæ formulæ, nulla certa verba, nullus ordo, nulla denique ordinationis solennitas legibus præscripta, observatur : sicut aliàs testamenta, certa iuris solennia, certasque formulas, & summam legum diligentiam desiderant,

Nam

Nam & idcirco recepti in usum sunt codicilli facilius, magno & publicæ, & privatæ rei commodo: ut expeditior esset ratio ultimæ voluntatis condendæ, sup-
plendi quæ testamenti, non impedita tot regulis iuris, quas observare non semper integrum est absentibus, vel alia qualibet ex causâ, tam privatâ, quàm publicâ, impeditis: veluti ob magnas & longas peregrinationes, quæ apud veteres fuerunt: ubi si minùs quis testamentum, at codicillos facere posset: *ut ait Imp. in pr. Instit. de codicillis.*

4 Sed hæc quidem ita vera sunt iure antiquo civili, à veteribus Iurisconsultis in Rempublicam Romanam introducto: ex quo Institutiones Iuris magnâ ex parte compositz sunt: veluti ex fragmentis Caij, Vlpiani, & aliorum: in quibus fortassis hoc expressum fuit, nullam omninò ordinationis solennitatem in codicillis desiderari.

Deinde verum hoc quoque esse conceditur, quatenus de solennibus Iuris civilis, hoc est, à iure civili introductis, veluti ex Lege XII. tabularum & Principum constitutionibus intelligitur, §. 2. & 3. *Instit. de testam. ord.* In quibus non ponuntur solennia Iuris Prætorij, veluti testes & signa eorum: alioquin omnes actus faceret testamentum adhibitio solennes, ut rectè ita intelligit Cuiac. *ad Africani secundum tractatum in l. 15. sed cum ff. de iure codicill.*

5 Denique (ut semel absolvamus) in codicillis nulla desideratur solennitas plena & perfecta, qualis in testamentis desideratur: id quæ non tantùm in universum: sed nulla planè in singulis huius solennitatis partibus, *ut docet Donell. lib. 7. Comment. iur. civil. c. 19.* Neque enim

enim idem numerus testium, eorumque conditio & qualitas, neque eorundem subscriptio atque obsignatio in codicillis, quæ in testamentis requiritur: sed neque scribi, neque subscribi, neque signari codicillos manu testatoris necesse est. *l. 6. §. penult. ff. de iure codicill.*

Quin immò, secundum Martianum, licet in confirmatione codicillorum paterfamilias adiecerit, ut non aliter valere velit codicillos, quam sua manu signatos atque subscriptos: tamen valent nihilominus facti ab eo codicilli: quamvis ab eo nec signati, nec manu eius subscripti fuerint *d. l. 6. §. licet.* Quoniam ea (ut ibidem scribit Iurisconsultus) quæ postea geruntur, prioribus derogant, maximè in ultimis voluntatibus. In his siquidem posterior voluntas derogat priori: à qua ut recedere ei non liceat, nemo sibi legem dicere potest: adeoque potior semper habetur suprema & ultima voluntas. *l. 22. si quis in princ. ff. de legat. 3.* Ultimum autem non est, nec esse dicitur, quo aliquid ulterius reperitur. *l. 2. proximus. ff. de verb. signific.*

Si quis igitur testamento suo confirmavit codicillos, quos signaverit, nec signaverit tamen necessario alterum horum conijciendum est, aut noluisse eos signare, mutata voluntate priore, quod facere non potest: & tunc quoque sola eius voluntas sufficit: cum nulla (ut modò est dictum) vel subscriptio, vel signatio in codicillis per leges requiratur.

Quamquam verò codicilli (ut hætenus demonstratum est) nullam solennitatem iuris civilis, aut saltem non eam, quam testamentum, requirit, hoc est, plenam

plenam & perfectam desiderant : sive in numero testium, sive in eorum conditione, aut contestatione (Nam & olim satis erat, si de codicillis constaret legitimo testimonio, id est, saltem duorum testium fide, etiam si mulieres essent, aut peregrini, non etiam cives Romani) nihilominus tamen in codicillis ordinandis etiam hodie observationes quædam legibus præscriptæ sunt : *de quibus exstat Imp. Theodosii constitutio in l. ult. §. ult. C. de codicillis, cuius verba hæc sunt* : In omni (inquit) ultimâ voluntate (excepto testamento) quinque testes, vel rogati, vel qui fortuito venerint, in uno eodemque tempore debent adhiberi : sive in scriptis, sive sine scriptis voluntas conficiatur ; testibus videlicet, quando in scriptis voluntas componitur, subnotationem suam accommodantibus.

Quibus ex verbis intelligitur, non quidem in codicillis solennia illa testamentorum, quæ juris civilis sunt, requiri : sed tamen non esse eos sine solennibus ordinationis cuiusdam singularis.

Nam primò quod ad numerum testium attinet, septem in testamento esse debent : at in codicillis, sicut in qualibet aliâ ultimâ voluntate minus solenni, veluti in epistolâ fideicommissariâ, & in donatione mortis causâ, quinque testes sufficiunt. *d. l. ult. l. 21. hæc consultißima. & l. 28. cum antiquitas §. 1. C. de test. Mansic. lib. 1. de coniect. ult. volunt. c. 11. & 12. Cornelm. cons. 18. vol. 2. & cons. 298. vol. 1.*

Nec sanè minor numerus testium in codicillis admittitur : etiam si in testamento interdum, sive ex statuto, sive ex consuetudine, sive ex iusta aliqua causa admittatur : veluti si coram parocho & alijs duobus testibus codicilli facti sint : quod aliàs statuendum

Videtur per. c. cum esset. & c. relatum. De testam. Bald. in
conf. 351. Alex. conf. 17. col. 4. lib. 3. & conf. 176. col. 3.
vers. Non obstat. lib. 5. Decius conf. 284. n. 6. Nam ex-
 pressè in d. l. ult. §. ult. dicitur, in omni ultima voluntate,
 excepto testamento, quinque testes adhiberi debere:
 quod verbum, Debere importat necessitatem, secundum
 Gloss. in l. 1. in verb. potest. ff. de iurisdic. omn. indic. Bart. in
 l. 3. col. 1. C. de pignor. & hypoth. & in l. 2. ibiq. Socin. Inn.
 n. 164. ff. de lega. 2. l. 1. in §. curare n. 3. Instit. de actionib.
 Covarru. in Rubr. de testam. part. 3. n. 21. Cephal. cons. 360.
 n. 8. & 13.

Deinde in testamentis non nisi cives Romani, sal-
 tem masculi, non autem mulieres, testes adhiberi pos-¹²
 sunt: At in codicillis sine ullo discrimine conditionis
 etiam mulieres testimonium possunt dicere, d. l. ult. §.
 ult. ibiq. Gloss. l. 20. qui testamento. §. 6. mulier. ff. Qui te-
 stam. fac. poss. §. 6. Instit. de testam. ordin. & iurib. g. Dd.
 Quanquam contrarium statuere videatur Scholias-
 tes Harmenopuli lib. 1. tit. 6. qui mulierem quoque re-
 movet à testimonio dicendo in donatione causà
 mortis.

Cæteroquin in codicillis eosdem testes admitti,
 qui in testamento admittuntur, non est dubium, ut scri-
 bit Crotus in tract. de testib. part. 2. n. 1. & 2. quem refert
 Mascard. de probationib. conclus. 308. n. 5. vol. 1.

Tertiò in testamētis rogatos testes esse oportet, & sin-¹³
 gulariter requisitos: At in codicillis sufficit, testes vel ro-
 gatos, vel fortuiros adesse. d. l. ult. & l. 21. heredes palam,
 §. pen. ff. Qui testam. fac. poss. Ulpian. in frag. Inst. tit. 20. §.
 9. Paul. lib. 3. Sentent. tit. 4. §. 3. & ibid. Cuiac. & pulchrè
 Dionys.

Dionys. Gotofred. in Novel. 90. de testib. cap. 1. Perinde ut & in testamento inter liberos, & ad pias causas: secundum Gloss. in d. §. ult. & Socin. reg. 420.

Nec obstat, quod in d. l. ult. §. ult. dicitur, adhiberi testes debere, qui tunc adhibiti esse intelliguntur, cum rogati sunt, ut codicillis adsint: ita ut alterius causâ fortè rogati ad testandum non sint idonei: *ut est in d. l. heredes palam.* Nam hoc ibidem mox declaratur ita accipiendū esse, ut licet ad aliā rem sint rogati vel collecti: si tamē ante testamentū certiores, ad testamentū ad se esse adhibitos: posse eo testimonium suū rectè perhibere. Ita in codicillis ordinandis nō est necesse ab initio testes convocari, aut rogari ad testandū de ultimā voluntate testatoris: nec quicquam interest (ut Imp. Theodosius loquitur) rogati an fortuito venerint in eum locum, ubi codicilli fiunt: sed cum fortuito vel alterius rei causâ venerint, hoc saltem exigitur, ut ante testimonium moneantur, se ad codicillos adhiberi: quod & ipsum rogari est: in quo non multum codicillus videtur differre à testamento, *ut notat Donell. in præ alleg. cap. 19. de codicillorum iure.*

Quartò ut in testamentis, ita in codicillis pro solennitate omninò exigitur, ut testes adhibiti uno eodemque tempore, hoc est, simul adsint & interveniant: saltem ut audiant vel cognoscant voluntatem testatoris: non autem ut signent vel subscribant. In quo & ipso tamen à testamento codicilli differunt: quippe cum in eo omnibus testibus uno eodemque die ac tempore congregatis simul offertur signanda & subscribenda scriptura testatoris. *d. l. hac consulti. sima. d. l. cum antiquitas.*

Quintò ut testamenta, ita codicilli, tam sine scriptis, quàm in scriptis, confici possunt: ita scilicet, ut declararet testator suos hos codicillos esse coram quinque testibus, si quidem codicilli scripti sunt: sin vero non scripti, ut coram his voluntatem suam nuncupet. Sed in eo tamen à testamento differunt codicilli: quod scilicet, si scripti sint codicilli, attestatio testium in his nihil nisi subnotationem, hoc est, subscriptionem absque obsignatione, desiderat: at in testamento duas res coniundas desiderari certum est, nempe subscriptionem, testium, & obsignationem sive subsignationem, *d. l. ult. §. ult. & d. l. hac consultissimâ*. Sufficit igitur singulos testes, qui in codicillis adhibentur, proprio chirographo annotare: ut constet, quis & cuius codicillis testis adfuerit: etiam si eos non signaverit: quod in testamento aliàs fieri necesse est. *l. penult. ff. Qui testa. mens. fac. poss.*

C A P V T X I.

CODICILLIS FACTA HABREDVM

institutione aut exheredatione, utrum ea dispositio pro codicillo, an testamento haberi debeat, & quomodo.

S Y M M A R I A.

1. *Codicillis haeres nemo rectè instituitur.*
2. *Palàm nuncupato herede, si legata postea in tabulas collata sint, non testamenti, sed codicilli vim habent.*
3. *Institutio & exheredatio propria sunt nota testamenti,*
4. *Qua-*

4. Qualitas rei intentionem agentis demonstrat.
5. Presumptio pro testamento magis, quàm codicillo, est heredis institutio, etiam minus solennis.
6. Testamenti scriptura imperfecta an valeat iure codicilli & quatenus.
7. Scriptura ad testamentum parata vim testamenti non habet: nisi addita clausula codicillari.
8. Codicillus largo modo testamentum dicitur.
9. Cautela abundans testamento non nocet: ut nec error scribae. n. 10.
11. Actus non indicatur ex nominatione, sed potius ex forma rei & essentia.
12. Codicillus inflexus, testamentum directus verbis factum dicitur: & quid si verbis communibus quis usus sit. n. 13.
14. An nullo testamento facto heres in codicillis scriptus, fideicommissum à legitimo petere possit vel non?
15. Precaria & inflexa verba qua.
16. Verbum VOLO non est directum.
17. Intellectus L. 13, illud ff de iure codicill.



PRAETER SUPERIORA ILLA solennia, de quibus modò est dictum; ad formam & solennitatem codicillorum cum primis quoque pertinere illud videtur, non esse scilicet in his locum heredum institutioni aut substitutioni, sive ex testamento, sive ab intestato codicilli facti sint: quo ipso plurimum codicilli à testamento differunt,

Planè enim ex hac parte nullam solennitatem ordinationis desiderant codicilli: siquidem nemo hæres rectè instituitur codicillis saltè directò: sed tantùm testamento: quod idcirco ex institutione vim accipere dicitur. *§. ante hæredis. Instit. de lega. l. 10. quod per manus. ff. de iure codicill. l. 1. ff. de hæred. instit.* Vndè & nomen codicillus accepit, ut suprà ostensum est.

Ac proinde si quis volens facere testamentum, palàm hæredem nuncupaverit coram testibus, sicut hoc fit in testamento nuncupativo: legata autem in tabulas, veluti in testamentum scriptum, contulerit: sanè ex Iuliani sententiâ eiusmodi tabulæ, quibus hæres scriptus non est, magis codicilli, quàm testamentum, existimari debent. Quod & rectiùs ita dici affirmat Paulus in *l. ult. ff. de iure codicill. ibidemq. Bald. qui & hoc ipsum affirmat in l. 1. C. de testam. Paul. de Castr. in l. 3. ff. de his quæ in testam. delent. las. cons. 134. col. ult. lib. 4. Paris. cons. 32. lib. 3. Math. de Afflict. decis. 134. n. 4. Hieron. Magon. decis. 32. n. 19.*

Quod si verò iisdem tabulis aliquis hæres institutus esset, non codicillum, sed testamentum dicendum esse constat: ut reperiuntur Impp. D. ocler. & Maxim. in *l. 14. non codicillum. C. de testam.* Quoniam (ut ibidem loquuntur) institutio & exhereditatio facta probat evidenter, non codicillum, sed testamentum facere defunctum voluisse. *d. l. non codicilliam.* Planè enim (ut sæpiùs iam dictum est) hæreditas codicillis directò neque dari, neque adimi potest. *d. l. quod per manus l. 76. Scaevola ff. ad SC. Trebell. l. 2. & l. 7. Si idem. C. de codicillis. §. pen. in 11. cod. 111.*

Sic

Sic nimirum qualitas rei intentionem agentis demonstrat: ita ut qui heredem instituit vel exheredat,
 4 omnino testari velle dicatur. *las. & Dd. in d. l. non codicillum. Craves. in Rubr. de legatis, l. n. 46. & 47. Hieron. Magon, d. decis. 32. n. 22.*

Nam & eadem ratione, si hæres institutus sit, etiam si necessaria deficiat solennitas, non codicillus, sed
 5 testamentum appellatur: & quidem testamentum nulum, aut iniustum, hoc est, in quo solennia iuris defuerunt: ita ut nec in vim codicilli sustineatur. Tunc enim coniectura, quæ ex solennitate oritur, cedit præsumptioni, quæ sumitur ex ipsa rei substantia: multoque est tolerabilius, inutilem reddi voluntatem testatoris: quàm admitti aliquid contra eius voluntatem: ac propterea testator quoque omitendo iustas solennitates, ipsum voluntatis suæ poenituisse, & actum irritum vel elusorium facere voluisse præsumitur. *d. l. non codicillum, ibig. Dd. & post eos Gotofred.*

6 Nunquam enim scriptura testamenti, inutilis aut imperfecta iure codicillorum valere potest: nisi expressè id caverit testator, hoc est, nisi nominatim expresserit, se velle testamentum suum pro codicillis valere, si testamenti iure non valeret: quæ vulgò *Clausula codicillaris* appellatur: Quemadmodum & tunc, si dixerit, se nolle testamenti solennia observare, intelligitur id valere voluisse saltem iure codicillorum: dum modò ad sit codicillorum solennitas, *secundum Gloss. in l. 1. § 1. nemo ff. de lega. 1.*

Atque in hunc modum accipiendus est locus ille Vlpiani in l. 1. ff. hoc, tit. Sæpius inquit rescriptum

& constitutum est, cum quæ testamentum facere opina-
tus est (non tamen in eo observatis testamenti solenni-
bus, puta quia non septem, sed pauciores testes adhibu-
it) nec voluit quasi codicillos id valere, videri nec co-
dicillos fecisse: Ideoque quod in illo testamento scrip-
tum est, licet quasi in codicillis valere poterat, tamen
non debetur. Intelligendum, quia scilicet testamentum
nullum est: neque testator ullam eâ de re, quod pro co-
dicillo valere debeat, voluntatis suæ dedit significatio-
nem. Quomodo & Accursius ibidem interpretatur,
non voluisse defunctum quasi codicillos valere suum
testamentum: quia illud non expressit: ac proinde ni-
hil omnino ex eo testamento debetur, ne quidē tanquā
ex codicillis. Sed tamen codicillis factis, nullo exi-
sistente testamento, vel quod pro non facto habeatur,
verba directa saltem ad actus sustentationem impropri-
ari solent. *Bald. cons. 481. lib. 5. Berous cons. 11. n. 7. lib. 2. 3.*

Quod si verò ex ea scripturâ, quæ ad testamentum
faciendum parabatur, nullo iure testamentum perfe-
ctum esset: nec ea, quæ fideicommissorum verba ha-
bent, peri possunt: ut ait *Paulus in l. antepen. ff. Qui test.
fac. poss. Alciar. lib. 3. Dispant. c. 19.*

Idem quoque respondit *Vlpianus in l. 11. fideicom-
missa. §. 1. ff. de leg. 3.* Quoties quis (ait) exemplum
testamenti præparat, & si prius decedat, quàm testetur:
non valent quasi ex codicillis, quæ in exemplo scripta
sunt: licet verba fideicommissi scriptura habeat. Neque
enim disponere voluisse tunc sufficit, nisi simul disposi-
tum sit, ut ait *Alex. in l. 3. C. deliber. præter. Sic &
Impp.*

Impp. Dioclet. & Maxim. *in l. 29. C. in pr. de fideicom.*
 Ex testamento (inquiunt) quod iure non valet, nec fideicommissum quidem, si non ab intestato quoque succedentes rogati probentur, peti potest.

Quo in loco Salicetus tunc ab intestato dari scribit, si testamento addita sit clausula codicillaris, quæ testamenti ius conservat, *per l. 11. si iure C. de testa. manumiss. & l. 41. cohar. §. 3. ff. de vulg. & pupil. subst. Papon, 20. Arest. r. n. s.*

8 Quemadmodum & si quis septem tellibus convocatis, se facere velle testamentum dixerit: in quo tamen nulla continetur hæredis institutio: sed varia & diversa legata duntaxat aut fideicommissa: saltem ut codicillus valet hoc testamentum: quia tunc codicillus largo modo dicitur testamentum, id est, ultima voluntas, *per not. Inst. in princ. & ibi Dd. de testam. ordin. Bald. in l. 1. ibiq. Paul. de Castr. & las. ff. de leg. 1. Bart. in quest. quæ incipit, Publicanus. & in l. 11. cotem. §. qui maximus q. 2. ff. de publican.*

9 Sed quid si testator è diverso codicillos facere dixerit, & voluntatem suam ultimam codicillos appellaverit: in quibus tamen nihilominus solennia testamentorum, ac præcipuè hæredis institutionem aut exhæredationem observavit, an eiusmodi dispositio valet iure testamenti, an verò codicilli?

10 Et valere iure testamenti respondetur: cum non ideo infirmari debeat testamentum, quòd diversis hoc nominibus testator deficiens appellavit: siquidem superflua aut abundans cautela non nocet, *ut aiunt Impp. in l. 17. testamentum. C. de testam.*

Id quæ maximè tunc obtinet, si ab alio, quàm testatore, scriptum sit: quoniam error scribæ aut notarij

officere testamento non debet : atque adeò errore scribentis, testamentum iuris solennitas mutilari nequaquam potest. *l. 7. errore. C. d. tit. l. 9. quoties §. 2. ff. de hæred. instit. l. 9. 2. si librarius. ff. de reg. iur.*

Quid verò si defunctus solennia testamentorum adhibuerit, & tamen se cum actum iure codicillorum obtinere velle protestatus sit? Sunt qui iure testamenti valere purant : Alij verò in electione hæredis positum esse dicunt : ut vel directò succedat ex testamento : vel saltem iure fideicommissi ex codicillis : Quorum prius concedit Ioan. Andreæ, si scilicet proximi hæredes ab intestato instituti sint : alterum verò, si extranei : ut refert ibidem Gotofred. in verb. probat. d. l. non codicillum. 11

Nam etsi factò iam testamento ex intervallo hæredes scripsit, & codicillos esse testatus est, neque testamentum prius revocavit, nihilominus testamentum fecisse intelligitur : ut hinc constet prius testamentum ruptum esse. *Socin. conf. 69. Alciat. conf. 68. libr. 9.*

Denique breviter & summatim dicendo, in qua stione d. l. non codicillum, fecisse testamentum dicimus cum, qui directis : codicillos autem, qui inflexis seu obliquis verbis usus est : At qui verbis usus est communibus, si quidem ea dispositio ut testamentum valere possit, testamentum : sin minus, codicillum fecisse intelligitur. *l. 1. & l. ult. C. de codicill.* Semperque adeò testamentum ex hæredis institutione præsumitur : ex eiusdem verò defectu, codicillus. *dict. l. non codicillum.* 12

Postre,

- 13 Postremò huc quoque pertinet illa quæstio de eo, qui cùm tabulas testamenti non fecisset, codicillis ita scripsit: *Titium heredem esse volo*: an scilicet ea scriptura testator videatur facere voluisse testamentum, an verò codicillos? & si quidem ea nō valeat iure testamenti, an valere debeat saltem iure fideicommissi? Quæstio hæc à Papiniano lib. 19. *questionum* tractatur, *relata hic in l. 13. illud in princ.* Est autem hoc responsum accipiendum secundum ius, quod obtinuit tempore Iuriconsultorum ante Constantinum Magnum: nondum ab eo promulgatâ. *l. 15 quoniam, C. de testam.* quæ discrimen sustulit inter verba civilia & precaria in testamentis. Ante eam constitutionem iure veteri hæc scriptura, *Titium heredem esse volo*, non est testamentum, etiamsi testator facere testamentum voluerit: quia non fecit testamentum usus verbo solenni & civili, quo facere debebat, hoc modo: *L. Titium heres esto*: quæ verba sunt directæ, imperativa, legitima, civilia. Illa autem verba, quibus testator usus esse proponitur, sunt precaria, inflexa, obliqua, fideicommissaria. nam verbum *Volo* precariū est: æquè ut & illa *Rogo. Mando, Cupio, Peto* sunt precaria. *§. ult. Inst. de singul. reb. per fideicom. relict. l. 96. quidam testamento ff. de leg. 1. l. 11. fideicommissa. §. si filia & l. 34. nomen in princ. ff. de leg. 3.*
- 14

Quomodo igitur (inquies) intelligemus, voluerit ne ea scriptura testator facere testamentum, an verò codicillos? Quæstio hæc voluntatis est sanè intricata atque perplexa: eaque explicatur vel ex mente, vel ex scripto, vel ex coniecturis, aut ex religione iudicis vel arbitri: *exemplo d. l. non codicillum. & l. ult. C. h. tit. de*

quo supra Sed in proposito casu ex scripto hoc declarari Papinianus respondit: utpote si fortè à Titio legata reliquit testator: nam eo quidem tempore & veteri iure non ut fideicommissa, ita legata relinqui poterant. §. *præterea Inst. de fideicom. hered.*

Aut si in eadem scriptura Titio substituit vulgari modo, *si heres non existerit*: quia nec codicillis factis ad testamentum substitutio scribi potest: ut *suprà dictum*.

Aut denique si eâ scripturâ filium exhæredarit: quoniam exhæredatio inutiliter scribitur codicillis, sive ad testamentum factis, sive ab intestato. *d. l. non codicillu & §. pen. Inst. h. tit.* His argumentis ex reliquo scripto apparebit, testatorem facere testamentum voluisse: sed hoc tamen testamentum non valet: quia non est iustum ob verbum *Volo*, quod non est directum verbum: non valet etiam iure codicilli, quia ex facti specie proposita non apparet testatorem voluisse facere codicillos, sed testamentum neque ab eo clausula apposta est codicillaris sive fideicommissaria: ut etiam ab intestato valeret ipsius voluntas. Denique ea voluntas nullo iure valet: quando non testamentum, sed codicillos facere voluit, & ob id Titius à legitimo hærede petere poterit iure fideicommissi: quia non fideicommissum facere voluit testator, sed directam institutionem: perinde ut *in d. l. 1. h. tit.* eademque sententia conficitur ex *d. l. ex testamento. & d. l. non codicillum*.

Et hætenus de ordinatione codicillorum, eorumque solennibus ac requisitis: sequitur deinceps de confirmatione eorundem,

CAPVT XII.

DE CONFIRMATIONE CODICIL-

lorum, & an valeant codicilli facti ante testamen-
tum, absque confirmatione singulari.

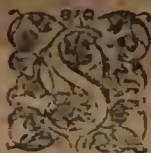
S V M M A R I A.

1. Codicillorum duo genera, confirmati & non confirmati.
2. Codicilli ante testamentum facti an valeant, & qua-
tenus n. 7.

3. Ratio dubitandi quadruplex: una ab ordine scripturæ;
altera ab absurdo, ne accessorio dicatur confirmari
principale: n. 4, tertia, quod postrema voluntas po-
rior sit priore. n. 5, quarta à pœna SC, Liboniani. n. 6.

8. Ratio decidendi.

9. Pro codicillis hodiernis iuris præsumptio, & quatenus.



Vpra dictum est, codicillos aut testamento
confirmatos, ut qui testamentum sequun-
tur: aut non confirmatos testamento dici, ut
1 qui præcedunt testamentum. §. 2. *Inst. de cod.*
l. 5. ff. *cod.* Quæritur ergò an codicilli ante testamentũ
facti, quia eo testamento, quod subsequitur, confirmati
non sunt, valeant, nec ne? Et olim quidem codicillos,
2 æquè ac legata ipsa & libertates aut tutelæ, ante hæredis
institutionem non valuisse constat: eò quod testamenta
vim ex institutione hæredis capiant. d. §. *ante hæredis.*

- 3 De quo ordine scripturæ est etiam apud Ambrosi-
um in lib. 3. de Abrahamo. Testamenta (inquit) hominũ
prius hæredem facere: postea legatum exprimere debet:
melioribus hæreditatem, inferioribus legata.

Sed hæc quidem ratio fortassis non multum ob-
stare potest: eò quod hoc ius vetus à Iustiniano
correctum & antiquatum legitur: cùm ordini
scripturæ

Scripturæ potius præferri debeat testatoris voluntas, quæ totum facit in testamento, *d. §. ante heredem l. 24. ambiguitates C. de testam.* Neque n. scripturæ ordo impedit causam iuris ac voluntatis, *ut ait Papinianus in l. 77. cum pater. §. 12. Fidei tunc commisso. ff. de lega. 2. Everhard. in Top. Ab ordine scripturæ.*

Altera dubitandi ratio ab absurdo adfertur à Papiniano *lib. 15. Questionum* his verbis: Quod per manus traditum est, codicillis hæreditatē dari non posse: rationem illam habet, ne per codicillos, qui ex testamento valent, ipsum testamentum, quod vires per institutionem hæredum accipit, confirmari videretur: *ut est in l. 10. quod per manus. ff. hic:* ubi Iuriscultus ita arguit, absurdum esse dicere codicillis testamentum confirmari: quoniam scilicet accessorio non confirmatur principale: & quia nihil causa suæ causæ est: & quia id quod confirmat, suo confirmato maius esse oportet: *secundum Gotofred. ibid. in verb. ne per codicillos.*

Est & alia major dubitandi ratio: quòd cum testamentum posterius est, præsumatur testator à codicillis antea factis recessisse: ac planè potius eos condito postea testamento revocasse: si expressè ab eo confirmati non sint: cum postrema quæque voluntas testatoris valere debeat. *§. posteriore. Inst. Quib. mod. testam. infirm. l. 2. & l. 16. cum in secundo. ff. de Injust. rupt. & irrit. testam. l. 19. clari. C. de fideicom.*

Postremo tantum abest, ut codicilli ante testamentum facti iure valere debeant: ut etiam is, qui codicillos ante testamentum factos in quibus legatum ei adscriptum erat, confirmat, in Senatusconsultum Libonia-

Libonianum incidat: ut ex Iuliani sententia scribit Paulus in *l. 22 impuberem. §. 6. qui codicillos. ff. ad L. Cor. vel. de fals.*

Enimverò quanquam Papinianus *lib. 7. responsorum.* ante tabulas testamenti codicillos factos, non aliter valere aut vires habere scribit: quàm si speciali voluntate, hoc est, vel alio testamento postea facto, vel saltem codicillis, confirmentur: aut voluntas eorum quocunque indicio retineatur, *ut est in l. 5. ff. de iure codicill.*

Aliud tamen ex rescripto Divorum fratrum Severi & Antonini obtinere ait Imp. Iustinianus: nimirum etiam ex his codicillis, qui testamentum præcedunt, rectè peti posse, si minus fortassis legatum, at fideicommissum (*Nam codicillus solum fideicommissa relinquere possunt*) si scilicet appareat eum qui postea testamentum fecit, à voluntate, quam in codicillis expresserat, non recessisse. *l. ult. ff. de fideicom. hered. l. 6. C. de codicill. §. non tantum inst. cod.*

Cuius rei elegans exemplum nobis exhibet epistola C. Plinij Secundi ad Annium *lib. 2.* quam hoc loco apponere lubet: Tu quidem (*ait*) pro cætera tua diligentia admones me, codicillos Acilianæ, qui me ex parte instituit heredem pro non scriptis habendos: quia non sint confirmati testamento. Quod ius ne mihi quidem ignotum est: cum sit ijs etiam notum, qui nihil aliud sciunt. Sed ego propriam quandam legem mihi dixi: ut defunctorum voluntates, etiam si iure deficerentur, quasi perfectas tuerer. Constat autem codicillos istos Acilianæ manu scriptos. Licet ergò non sint confirmati testamento: à me tamen ut confirmati observa-

buntur: præsertim cum delatori locus non sit. Nam si verendum esset, ne quod ego vidissem populus eriperet: cunctantior fortasse & cautior esse deberem. Cum verò liceat hæredi donare, quod in hæreditate subsedit: nihil est quod obstat meæ legi, cui publicæ leges non repugnant.

Cæterum ut in legatis ius vetus immutatum est: ita & in codicillis: nam olim quidam etiam præsumptio contra codicillos, ut eos revocasse censeretur, nisi expressè confirmasset. At hodie pro codicillis est præsumptio, ut saltem tacite, si minus expressè, confirmati esse videntur: nisi expressè revocati sint à testatore, *ut pulchre docet Wesenbec. in d. §. non tantum. in fi.* Quod enim non statutum, cur stare prohibeatur, nisi *Imp. in l. 27. san. cum al. C. de testam.*

C A P V T XIII.

QVIBVS MODIS CODICILLI confirmantur.

S V M M A R I A.

1. Codicillorum confirmandorum modi quatuor.
2. In præteritum capituli quomodo confirmantur: & quomodo in futurum, num 3. & quomodo per fideicommissum, num 4. & quomodo ab intestato n. 5.
3. Codicilli non in testamento confirmantur.
4. Codicilli non in testamento scripti, saltem intellectu posterius, non habentur, ut per hoc confirmantur.

8. Verbum Reliquero futurum exactum apud Grammaticos.
9. Verbum Erit, sãu prateritum, quàm futurum tempus continet.
10. Codicillos posteriores confirmans, priores improbare intelligitur.
11. Codicillorum specialis confirmatio an necessaria sit, nec ne: saltem in directa non fideicommissaria voluntate. n. 13.
14. Codicilli omnes, cuiuscunque generis sint, hodie testamento confirmantur, saltem tacitè: aut vicem testamenti habent, veluti ab intestato. n. 15.
16. Legata hodie fideicommissis exaquaata.

PORRO QVIBVS MODIS CODICILLI CONFIRMANTUR, videamus. Ad hanc questionem respondet Paulus in libro singulari de iure codicillorum his verbis: Conficiuntur codicilli quatuor modis: Aut enim in futurum confirmantur: aut in prateritum; aut per fideicommissum testamento facto (qui scilicet non erant confirmati) aut sine testamento: ut est in l. 8 ff. de iure codicill.

Quatuor modis proponit Iuriconsultus: quorum tres priores referuntur ad codicillos testamento factos; postremus quartus est eorum qui ab intestato conficiuntur, scilicet ab his, qui neque fecerunt, neque testuri sunt testamentum. Quæ qualia sint, ordine dispiciamus.

² Ac in prateritum quidem confirmantur codicilli, veluti si testator dicat scribatve in suo testamento: *Codicillos, quos feci, ratos esse volo.*

In futurum autem, veluti si dicat, *Codicillos quos postea faciam, ratos esse volo* : vel hoc modo, *Si quos codicillos reliquero, valere volo.* l. ult. in princ. ff. de fideico. liberi. ³
 vel isto modo, *Codicillos quos postea manu mea signavero & subscripsero, valere volo.* nam licet codicilli ab eo necque signati postea, neque subscripti fuerint, nihilominus valent : quoniam ea quæ postea geruntur, prioribus derogant, l. 6. §. 2. licet. ff. de iure codicill.

Per fideicommissum verò ex testamento codicilli ⁴
 confirmantur hoc modo : *L. Titij fideicommitto, ut quâ partem eam testamento heredem scripsi, eam ipsam partem Sempronio restituas.* vel in hunc modum : *Rogo te, mi haeres L. Titi, ut cum primùm hereditatem meam accieris, eam Sempronio restituas.* Cuius generis est illud quoque in d. l. ult. à Marcello relatum : *L. Titius hereditibus primis & substitutis salutem. Peto, ut ea, quæ testamento, cavi, legavi, & ea quæ codicillis caverò, legaverò, præstetur.*

Cuiuscunq; autem generis sint codicilli, omnes testamento, ad quod referuntur, confirmari & quasi corroborari dicuntur : ac propterea ut valeat testamentum, ⁵
 omninò desiderant : Siquidem codicilli per se ipsi soli & suis verbis non possunt consistere. verùm ex testamento vires accipere debent : sive ante sive post testamentum facti sint : Ita rescipit Imp. Constantinus cuidam Demostheni in l. 6. C. de coactis. Sive initio (inquit) quæ fuerat codicillis relicta generaliter, sive novissimè relicta servari mandaverit : confirmatione munitus, nullam instam gerere sollicitudinem potes. Quibus verbis discretè significatur, posse codicillos ante
 vel

vel post testamentum confici: utrovis autem confirmentur, valere. Quòd si ergo non valeat testamentum, nec codicillus eo confirmatus valebit *d. l. 3. §. ult. & d. l. ab intestato.*

6 Sed & hæc confirmatio facit, ut legata, libertates, tutelæ codicillis scriptæ, non tam ex codicillis, quàm ex testamento, valeant: cùm eiusmodi codicilli confirmati iam pars testamenti esse existimentur: etiam si ante testamentum facti sint: siquidem intellectu posteriores testamento habentur. *l. 1 §. Plutiana ff. h. tit.* ubi apud Celsum quæritur: An codicilli ante testamentum scripti confirmentur illis verbis: *Si quid tabulis aliove quo genere ad hoc testamentum pertinens reliquero, ita valere volo.*

Et respondet Celsus, confirmari illis verbis, & 7 ratos haberi codicillos etiam ante testamentum factos: quia verbum *Reliquero*, non modò futurum, verùm etiam præteritum est: quod Grammatici *futurum exactum* sive *absolutum* vocant. Itaque comprehendit etiam codicillos ante testamentum factos, eosdemque expressè confirmat, hoc est, tam ea quæ ante, quàm quæ post testamentum scripta sunt, comprehendit. *d. l. Plutiana. & l. 123. verbum ff. de verb. signifi.* ubi Pomponius in hunc modum scribit: Verbum *Eris* interdum etiam 8 præteritum, nec solùm futurum tempus demonstrat: quod est nobis scire necessarium: Et cùm codicilli ita confirmati testamento fuerint, *Quod in codicillis scriptum erit: nam hanc (clausulã olim testamentis veteres inserere solebant),* utrumnè futuri temporis demonstratio fiat, an etiam præteriti, si ante scriptos codicillos quis relinquat? Quod quidem ex mente & voluntate scri-

bentis interpretandum est: an scilicet alterutrum tempus, sive præteritum, sive futurum, an verò utrumque confusum complexus sit. Nam si iam antè codicillos confecit, in præteritum confirmasse censetur: si nullus adhuc eum testamentum faceret, scripsit, in futurum confirmasse existimatur: ut si quos postea conficiat, v. huius testamenti vires habeant. *d. l. conficiuntur d. l. Plotiana, & d. l. verbum eris, ibiq; Gaddaus n. 1. circ. fin.* Qua de re etiam pulchrè disputat A. Gellius *lib. 7. Noct. Atticæ, c. 7.* cuius verba recitat Alciatus in *d. l. verbum eris*: nimirum hoc verbum per se positum, habere & retinere tempus suum nativum & alterius verò temporis, sive præteriti sive futuri nominibus iunctum, quia cum ijs coalescere & confundi videtur, vim temporis sui amittere: & non minus præsens, quàm præteritum aut futurum, ostendere.

Quomodo in *d. l. Plotiana* verba, quæ alioqui præteriti temporis videntur, ex mente loquentis vim præteriti assumunt. Nam & enallage ista, ut Grammatici vocant, *tempus* à Jurisconsultis sæpius usurpata, eadque non raro interpretando observata reperitur: siquidè plus intervendum est volumini quàm simplicibus verbis: ut *ibid.* declarat hoc Gaddaus num. 2. in fin.

Sed quid si quis certi generis codicillos confirmasset, puta: *Si me ultimos fecero, an videatur hanc confirmasse ea quæ codicillis declaratas: & an sufficiens ea verba ad codicillorum confir-*

confirmationem? Ad hanc questionem respondet Paulus *in d. l. conficiuntur § ult.* non ubique statim, quæ codicillis dantur, consistere videri: quoad alij quoque fieri possint: & ideo si alij postea fiant, legata in prioribus data non valere.

Nam novissimos condendo, priores testator reprobare videtur: *arg. l. 6. §. licet. ff. h. res.* Ea (inquit) quæ postea geruntur, prioribus derogant.

- 10 Præterea an specialis confirmatio codicillorum sit necessaria, præsertim eorū qui ante testamentum facti sunt, in d. l. questionem vocatur *et d. præter l. 5. §. h. res.* & §. 2. *in d. res.* ubi ostenditur à Papiniano sententiam Papiniani *in d. l. 5.* sed præterea apertiore distinctione: ut scilicet codicilli post testamentum facti nullam plane confirmationem desiderent *d. l. 3. §. ult.* facti vero ante testamentum desiderent confirmationem, secundum Papiniani sententiam *in d. l. 5.* qui ante tabulæ testamenti codicillos factos non aliter valere vult, quàm si testamento, quod postea factum est, vel codicillis confirmetur. Quoislo Iurisconsultus specialem confirmationem exigere videtur, quæ sit scripta vel in testamento vel codicillis alijs. Potest enim (ut mox dicetur) quis plures codicillos facere.

Verum ex rescripto Divorum fratrum Severi & Antonini (ut iam antea quoque ostensum est) *in d. l. 5.* continenter subijcitur, non ita necessarium dari specialem confirmationem: satisque esse ad perendum fideicommissum, si scilicet voluntas eorum quosunque indicio retineatur vel

vel sustineatur, id est, si quoque argumento aut signo appareat, in ea ultima voluntate defunctum perseverasse. Quæ verba apparet Tribonianum addidisse Papiniano *in d. l. 5. ex rescripto D. fratrum in §. 2.*

Nam facile alioqui creditur is, qui testamentum facit, à codicillis antè factis recedere: nisi contrarium appareat. Itaque necessaria est codicillorum antè factorum, si minus expressa, at saltem tacita confirmatio, quæ ex coniecturis aut indicijs duntaxat colligatur, quomodo & hunc locum explicat *Duarenus lib. 2. D. §. annuere §. c. ult.*

Sed animadvertendum est hoc loco, rescriptum illud Severi & Antonini, cuius modò facta est mentio, loquitantur de precaria sive fideicommissaria voluntate: veluti si fideicommissa relicta sint in codicillis antè testamentum factis: quæ etiam ex nuda voluntate, ac imò potius nutu & coniectura sola debentur. *l. 21. nutu ff. de leg. 3.* At si quid in his codicillis directò scriptum sit: veluti si legata relicta sint verbis directis, aut libertates, aut tutelæ: ut fieri omninò debet: & si ea, quæ codicillis scripta sunt, non specialiter confirmata sint testamento, vel codicillis postea factis: ea pro non scriptis habentur, & manent apud hæredem: ut ex Plinij suprà allegata epistola intelligitur.

Proinde specialis confirmatio etiam hodie exigi videtur post illud rescriptum Divorum fratrum, saltem ut directæ scripturæ valeant: non autem fideicommissariorum. *l. 6. C. h. in l. 22. impuberem. §. qui codicillos ff. Ad L. Cornel. de fals.* id quod maximè norandum.

Sed

13 Sed de eo quid hodie receptum sit, superiore capite expositum est: nimirum omnes codicillos testamento, ad quod referuntur, confirmari & quasi roborari: nec ad vim codicillorum quicquam pertinere, ut fiat testamentum: aut facto testamento, ut postea codicilli pro testamento confirmentur: siquidem & intestatus quis decedens codicillis fideicommittere potest, §. 1. *Instit. de codicill. d. l. 3. §. ult. & d. l. 16. ab intestato.* Nam & testamento facto, si quis codicillos postea faciat: quamvis testamento confirmati non sint, nihilominus valent, quasi tacite vires capiant ex testamento.

Perinde ut & idem est, si quis codicillis prius factis, postea testamentum fecerit, nulla etiam habita priorum codicillorum mentione. *d. l. 3. §. ult.*

Olim quidem codicilli (ut supra demonstratum est) non aliter subsistebant, quam si testamento essent confirmati, aut sequente, aut antecedente *d. §. 2. & 3. d. l. 3. §. ult. d. l. Plotsiana. & l. 77. affe. ff. de hered. instit.* Sed deinde obtinuit paulatim moribus, ut etiam sine testamenti facti codicilli, saltem ut ex his fideicommissum peti posset, subsisterent: atque hoc pacto quoque ij
14 qui nullum testamentum facerent, codicillos tamen relinquere possent, si modò testamenti factionem haberent: *d. l. conficiuntur. in princ. ibi sine testamento.* Idque ea potissimum ratione obtinuit: quod qui codicillos facit ab intestato, videatur testamentum fecisse, ipso effectu scilicet: dum ab intestato succedentibus, id est, heredibus legitimis sponte sua reliquit hereditatem legitimam *ut d. l. 3. in princ. & d. l. conficiuntur. §. 1.* Itaque non iniquum existimari potest, si ab intestato

M

succe:

succedentes hæredes onerentur legatis aut fideicommissis. Sed cum legatis & libertatibus directis hæres legitimus non possit onerari : ideo verbis tantum precarijs sunt codicilli ab intestato : sicut & qui testamento confirmati non sunt : utriusque verò non nisi verbis fideicommissorum facti valent. *d. §. præterea.*

Quod quidem ita obtinet saltem hoc iure in Pandectis relato, & ex legibus veterum Iurisprudentum. Nam ex Iustiniani lege, sublato omni eorum discrimine, legata fideicommissis ferè exæquata sunt. *§. sed non usq. Inst. de lega. l. 2. C. Commu. de lega.* quæ tamen jura ab eo in Institutiones relata, nihilominus separatim tractanda sunt, ut permixtio & similitudo iuris novi cum veteri collati inter se facta facilius intelligatur : ac proinde non minus legata hodie in codicillis ab hæredibus legitimis relinqui possunt, quàm fideicommissa. Quomodo autem codicilli ab intestato differant ab his qui testamento facti sunt, superius in c. 9. expositum est. Denique codicilli confirmantur coram quinque testibus, sicut & coram totidè testibus de novo conficiuntur, secundum *Gloss. in l. 1. verb. iudicium ibi Bald. & Bart. in vers. contra istud dictum Gloss. C. de codicill.*

C A P V T XIII.

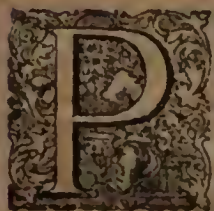
AN RECTE ABSENTIBVS IN
codicillis relinquatur,

S V M M A R I A.

1. *Questio : Absenti ne rectè in codicillo relin-
quatur.*

2. *Ratio*

2. Ratio dubitandi, quod in donatione causa mortis, cui similis est codicillus, presentia testatoris sit necessaria & quatenus non, n. 5.
3. Ratio decidendi, & etiam absenti per codicillos rectè relinquitur: aequè ut & per fideicommissum n. 4.
6. Consensu qua fiunt, etiam inter absentes facta valent.
7. An stipulatio absenti facta valeat, & quatenus.



PERTINET AD FORMAM codicillorum quoque illa quæstio, an per codicillos rectè aliquid absenti relinquitur, vel non. Dubitationem mover, quod donatio mortis causâ, cui similis est codicillus, omninò desideree presentiam ipsius donatarij: aliâs verò non valere dicitur. Textus est in l. 38. inter mortis ibi, quo presens presentis dat ff. de donat. mort. caus. nam ut valeat donatio, omninò requiritur stipulatio: quæ non nisi utroque & presente & loquente fieri potest. Neque enim inter absentes contrahitur stipulatio. l. 5. ff. de contrah. stipul. l. 10. absente ff. de donatio. Quam opinionem ex DD. omnium sententia, ac imprimis Corne. cons. 73. lib. 3. & Par. cons. 88. n. 15. lib. 3. & Socin. sen. cons. 112. n. 5. lib. 7. communem refert Iul. Clar. in lib. 4. Sent. §. dona. quæst. 6. vers. Jed quæro, Tu scis, in fi. & quæst. 12. in princ. Idemq. habent Cyn. Bald. Angel. Imol. Salic. & alij. quos refert Alex. in l. 3. n. 9. C. qui test. fac. poss. Guil. Bene. in c. Raynaldus. in verb. matrem in super Clerum. n. 47. De test. Rimin. Jun. cons. 642. n. 3. & cons. 670. n. 68. lib. 6. Hier. Gabr. cons. 16. n. 8. lib. 1. cum alijs relatis per Fab. Torres. in tr. de effect. & defect. claus. codicill. q. 119. defect. 46. n. 2.

Sed

Sed contrarium rescriptum est ab Imp. Dioclet. & Maxim in *l. 4. C. de codicill.* Non idcirco (inquiunt) minus, quod intestato te absente codicillos mater tua fecit, hi quibus precarijs verbis adscripta sunt, relicta capiunt. Quibus ex verbis manifestò liquet; posse ab intestato codicillos fieri etiam hærede gravato aut onerato absente: ita ut absentia eius non impediat codicillos fieri: siquidem de essentia actus non requiritur præsentia hæredis. *§. ult. Instit. de hæred instit.* Sic fideicommissum etiam iusta ex causa absente hærede, aut non copiam sui faciente, rectè competere, & præstari debere, à Papiniano responsum est in *l. 19. hærede in princ. l. 22. si legatario. §. ult. ff. de fideicom. libert.*

Nec obstat, quod suprà in contrarium exemplo donationis & stipulationis allatum est: nam & absenti rectè donatur, dùm modò abientis voluntas concurrat. *d. l. absenti. & l. 4. ff. de donatio. l. 6. nec ambigi: ibi Gloss. 1. C. cod. tit.* ve' uti si ea declaratur aut probetur per epistolam. *l. 13. si aliquid. C. d. tit. Cardin cons. 254. col. 30. Capic. decis. 180. n. 8. Iul. Clar. d. §. donatio. q. 12. in fin. princ.*

Planè enim ad donationem ex sua natura consensus tantùm & traditio requiritur, non etiam verborum aliqua solennis conceptio aut stipulatio: ea autem quæ consensu fiunt, inter absentes rectè celebrantur. *l. 1. in fi. Cod. de contrahen. emps. & l. 8. consensu. Cod. de repud.*

Aliud verò est in stipulatione quæ tamè (ut modò est dictum) non requiritur in donatione: multoque etiam minùs in codicillis; in quibus non stipulationum verba dices

directa, sed potius obliqua & fideicommissaria interve-
niant: ut sæpius iam probatum est. Separatorum igitur
separata est ratio, *per communem Theoricam & iura vul-
gata*. Quanquam si donatio absenti coram notario
facta sit, nihil impedit, quò minùs etiam stipulatione
intercedente, firma ea & rata haberi debeat: quoniam
notarius pro absente recte stipulcri posse creditur: *ut no-
tat Soc. lun. cons. 67 n. 4. lib. 3. quem adhuc refert Iul. Clar.
in d. §. donatio. quest. 13. vers. primo ergo casu, & Cuiac. lib.
3. observ. 28. in princ.*

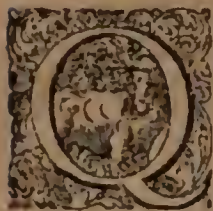
CAPVT XIV.

PLVRIBVS CODICILLIS FACTIS, An omnes & quatenus valeant.

S Y M M A R I A.

1. *Questio; An pluribus codicillis factis, omnes valeant,
nec ne.*
2. *Ratio dubitandi, quòd ut testamentum posterius, ita co-
dicillus postremò factus valere debeat.*
3. *Ratio decidendi, quòd plures codicillos facere liceat, ita
ut omnes valere debeant: & in his locum habet cor-
rectio aut supplementum. n. 4. quòd secus est in testa-
mento. n. 5. & qua sit ratio diversitatis. n. 6. & qua-
tenus pluribus codicicillis factis omnes. valere pos-
sint. n. 7.*
8. *Codicillis pluribus existentibus, si sibi contrarij sint, sal-
tem posteriores valent; aequè ut & in testamentis hoc
observatur. n. 9.*

10. *Posteriores codicilli qui; & quid si de eorum ordine non appareat. n. 11.*
 12. *An unius testamenti vel codicilli, plures codicilli aut Epistola esse possint.*
 13. *Plures literae unius epistola esse possunt.*



VAERITVR ETIAM HOC loco, an plures codicillos quis facere possit, ita ut omnes valeant?

Mover dubitandi causam, quod cum codicilli observationem & legem iuris in testamentis traditam servant, secundum Scævola in l. 14. *quidam referunt ff. de iure codicill.* siquidem plura testamenta quis fecerit, non nisi postremum testamentum ratum sit: cetera autem omnia rumpantur atque infirmantur. §. *posteriore. Inst. Quib. mod. testam. infirm.* l. 2. & l. 16. cum in secundo. ff. *de iniust. rupt. & irrit. testam.* Cravet. cons. 143. n. 4. Hieron. Magon. decis. 32. n. 32. & 33.

Sed non incerti iuris est, codicillos etiam plures aliquem facere posse, & nullam solennitatis ordinationem eos desiderare: ita ut manu ipsius neque scribi, neque signari eos necesse sit: ut *disertè ita statuit Imp. Iustinianus in §. ult. Instit. de codicill.*

Neque solum plures quis codicillos potest facere, sed & omnes per quos codicillos valere certum est l. 6. 4 *Diri. §. 1. ff. d. ult.* non solum plures unius exempli, ut in testamentis: sed etiam diversos, & diversarum rerum, quod non est in testamentis: in quibus prius à posteriore rumpitur. d. §. *Posteriore. Specul. de instr. edit. §. viso de impugnatione. vers. & nota quod iurius & §. compendiose. vers. sed ad considerandum.* Quia non ut testamentum prius

prius testamēto posteriore ita codicillus prior posteriore codicillo, ac ne quidem testamento posteriore rumpitur *l. 1. ibi Bart. C. de codicill. §. non tantum. Inst. cod.*

Ratio autem, cur unius testamenti plures codicilli esse possint, manifesta est: quia codicillus codicillo non solum mutari, verum etiam suppleri atque emendari potest: quod non similiter dici potest de testamentis. Testamentum enim testamento non potest mutari in aliquo, sic ut utrumque subsistat & valeat: Quoniam unius hominis unum duntaxat testamentum, & una est hæreditas: sic ut & olim iure antiquo in testamento per æs & libram unicuique tantum adhibebatur emptor familie. *§. 1. Inst. de testam. ordin. l. 141. quod contra. §. 1. ff. de Reg. iur.* nemoque adeo paganus (excepto scilicet milite) cum duobus testamentis decedere potest. *§. 1. Inst. Quib. mod. testam. infirm. l. 19. querebatur. ff. de testam. mili. l. 7. ff. de reg. iur.* Itaque tunc posterius testamentum derogat priori: ita ut ne quidem iure codicilli valere debeat prius testamentum ruptum à posteriore, nisi manifestò hoc expressum sit, *d. §. posteriore. vers. nam & prius l. 41. cohæredi. §. 2. ff. de vulg. & pupill. substit. l. 14. eam quam. C. de fideicom.*

6 Cuius sanè diversitatis expedita est hæc ratio: quoniam testamentum hæreditatem sive universitatem hoc est, universum ius defuncti, complectitur. *Bart. & las. in l. 3. C. h. tit. Porc. in §. ult. Inst. cod.* quod ius unum & individuum est, eoque diversimodè deferri nequit: quia circa unum patrimonium plures dispositiones fieri possunt: sed ultima valet dispositio. *Vvesenbec. in d. §. posteriore. in verb. rumpitur, Everard. cons. 167.*

At

At codicillis res singulares tantum relinqui possunt: ideo nihil prohibet, plures esse codicillos vnius testamenti, & de pluribus rebus hereditarijs. Nam quamvis plures & diversi sint, omnes sustinentur: quoniam diversa ac separata legata sunt, aut singularia fidei commissa: nisi quatenus appareat testatorem prioribus derogare voluisse. *l. 1. & 3. C. de codicill. l. 5. & 6. ff. eod. §. ult. ibiq. Vvesebec. Instit. de codicill.*

Et sic longè est tutius, per codicillos relinquere, quàm per testamentum: ut vult *Cepoll. in cautel. § 7. & Specul. d. vers. Et nota quod tutius. & d. §. compendiosè, vers. sed & considerandum.*

Sed ita demùm tamen, si quis plures codicillos fecerit, omnes valere possunt: dummodò alij alijs non ⁷ sint contrarij: *l. 1. ibiq. Bart. C. de codicill.*

Alioquin enim posteriores soli valebunt. *Id. in l. ult. C. de codicill. M. Anton. Natta in l. 21. hac consultissima. §. 8. ex imperfecto. n. 88. C. de testam. Capol. cons. 3. n. 27. & cons. 160. Magon. in d. decis. 32. n. 34.* Perinde ut & in pluribus testamentis hoc sit, quæ diversa & ipsa sibi invicem sunt contraria, nec se compatiuntur. *d. §. Posteriore ibi Vvesebec. & l. 3. C. de codicill. ubi Impp. Diocle. & Maxim. in hunc modum rescripserunt.* Cum propositis pupillorum vestrorum matrem diversis temporibus ac dissonis voluntatibus duos ordinasse codicillos. in dubium non venit, id quod priori codicillo inscripterat, per eum, in quem postea secreta voluntatis suæ contulerat, si à prioris ratione discrepat, & contrariam voluntatem retineat, revocaram esse.

Posteriores autem codicilli in dubio esse videntur ¹⁰ hi, quibus id, quod adimitur, alteri datum erat: ut rectè *conclus*

concludit Gloss. in d. l. 3. in verb. contrariam. ibig. Cyn. Salic. & Bald. Privatio enim ordine naturæ præsupponit habitum. Felin. in c. pastoralis col. 4. de rescript. Bald. in l. 1. n. 5. vers. Adde quod ubi. col. 2. ff. solu. matrim. Alciat. præsumpt. 42. n. 3. reg. 3. Pacian. lib. 2. de probationib. c. 25. num. 30.

Quod si tamen de ordine plurium codicillorum
 11 non appareat, neque constet, qui posteriores sint, aut priores: veluti si uno die scripti sint, & eadem res pluribus sit relicta diversis codicillis: quia tales codicilli non sunt contrarii, sed diversi: ideo unus per alterum non tollitur: sed ambo valent: & legatarii partes faciunt concursu: quoniam re coniuncti censentur, & ad eandem rem vocati: ita ut inter se dividant, quod relictum est: nisi contraria defuncti voluntas liquido appareat: quod alteri legatum adimere, & in alterum transferre voluerit: ut est in d. l. 3. post Gloss. per Barr. Bald. & las. & in l. Si Fortidianum, C. de lega. per l. 33. si plurib. ff. de lega. 1. & l. uni. §. pen. vers. sin autem disuncti. C. de caduc. tollen. & l. 7. in fi. C. de lega. Grass. in §. codicill. n. 32. Recept. Sent.

12 Quemadmodum autem unius testamenti plures codicilli, ita unius quoque codicilli plures epistolæ sive scripturæ esse possunt. l. 34. Titia. §. 1. ff. de lega. 2. ubi duæ Græcæ exstant epistolæ fideicommissariæ, his verbis scriptæ: *Lucius Titius in testamento suo ita cavuit: Οκταβιάνη Στρατονίκη τῇ γλυκυτάτῃ μὲ θυγατρὶ χαίρειν. βέλομαι αὐτῇ παρ' ἐαυτῆς λαβεῖν χωρίον Γάζαν σὺν ταῖς ἐνθήκαις αὐτῆς πάσαις. Et rursus: Οκταβιάνῳ Ἀλεξάνδρῳ τῷ γλυκυτάτῳ μὲ υἱῷ. Εἰς αἶρετον βέλομαι αὐτὸν παρ' ἐαυτῆς λαβεῖν σὺν κτησὶν ἄγαντοφόρον κομιάνῳ* (Rectius, *foris assis* αφόρων

ἀπόρων κωμῶν, vel potius ἀπόρων, ut, ex mente interpretis colligitur) οὐκ εἶς ἐχει ἐνθήκαι πείσας. Quæ verba latinè ita sonant; *Octaviana Stratonice dulcissima filia mea sal. Volo eam à seipsa (per se, non ab hærede alio) accipere villam Gazam cum impositionibus (ceu dosibus pradiorum) omnibus. Item: Octaviano Alexandro dulcissimo filio meo S. Præcipuum volo eum accipere Syntesin steriliū villarum, cum impositionibus suis omnibus.*

Quâ in facti specie cūm quæreretur, an huiusmodi scripturâ integrum prædium singulis datum esse videatur, an verò partem hæreditariam duntaxat contineat: cūm inutiliter à semetipso quemque eorum, quam habebat, partem accipere vellet: Modestinus respondit, non sic interpretandam scripturam, de qua quæritur, ut fideicommissum inutile fiat.

Sic & eodem modo Latini auctores distinguunt inter epistolam & literas: ut scilicet unius epistolæ plures esse possint literæ: ut est in Epist. ad Atticum Ciceronis Ternas accepi literas cum epistola. 13

CAPVT XVI.

QVOMODO CODICILLI probari possint.

S V M M A R I A

1. Solennia an & quatenus in codicillis requirantur?
2. Testes quinque cur necessarij sint in codicillis, ut & in fideicommissis: & quatenus duo sufficiant testes, n. 3. imò & in alia qualibet ultima voluntate, n. 4. veluti legato, n. 5. 6. Co-

6. Codicilli an de auditu probari possint.

7. Legatarij vel fideicommissarij an possint esse testes in codicillis: æquè ut in testamentis.



VM DE FORMA CODICIL-
lorum quæritur: nullam solennitatem
ordinationis in his desiderari dicimus:
puta solennem numerum testium, co-
rumque signa & subscriptiones. *§. ult.
Inst. de codicill. & l. 6. Divi. §. licet. ff. eod.*

sed tamen probationis aliquam solennitatem desidera-
ri, saltem quinque testium etiam non rogatorum præ-
sentiam, eorumque subnotationem. *l. ult. §. ult. C. d. sit.
& quidem testes requiri, non tam solennitatis, quàm
probationis causâ, l. ult. ibi, es per solennitatem ostenditur
C. de fideicom.*

2 Ac in codicillis quidem, æquè ut in fideicommissis
quinque testes intervenire oportet, saltem solennitatis
causâ: ut scilicet plures rem communicent, & fidem fa-
ciant absque ulla falsi suspicione: cum facilius ex com-
posito falsum committant duo testes, quàm plures. *d. l.
ult. ver. Lex etenim, ibi per duos ferè testes, l. 22. ad testium
ff. de testam. l. 32. quidam ff. de furtis.*

3 Quod si autem de coagitur, an hoc vel illo pacto
codicilli facti sint, saltem duo testes ad hoc probandum
sufficiunt: ut vult *Guid. Pap. in cons. 118. n. 6. vers. Et licet
quo ad solennitatem per Gloss. ordin. in l. 21. heredes palam.
§. si quid post factum testamentum, ibi Bart. n. 4. & Castr.
n. 13. Qui testam. fac. poss. & Gloss. in l. 20. comparationes,
ibiq. Azo. & Dd. C. de fid. instrum.*

Nam & si agatur de voluntate ipsius testatoris de-
claranda, duo testes etiam mulieres sufficiunt *Gloss. Bart.*

in d. §. si quid post factum Signor. in cons. 188. n. 19. Ol-
drat. cons. 297. n. 7. Socin. Sen. cons. 92. n. 10. vol. 2. Socin.
Iun. cons. 189. n. 30. vol. 3. Mascard. de probat. conclus.
308. n. 4. vol. 1.

Quomodo & legatum validum & obscurum de-
clarari potest coram duobus testibus, ut vult Alexan. in
cons. 54. n. 3. lib. 3. per d. Gloss. in l. heredes palam Roman.
cons. 385. n. 7. in fi. & Paul. de Cast. cons. 18. num. 3.
vol. 2.

An autem codicilli per testes de auditu probari
possint, controversi iuris est. Sunt qui affirmant: mas-
ximè si deponant de auditu per parietem intermedium
vocis testatoris, quā antea notā habebant: in qua opini-
one fuerunt Alex. n. 7. & las. n. 8. in l. 9. si non speciali C. de
testam. & idem las. cons. 82. col. 2. lib. 3. Socin. Sen. cons.
130. n. 9. lib. 1. Matthes. l. notab. 125. Alij verò hoc
negant: idque ob notam & suspicionem falsitatis:
quæ ratio non minùs in codicillis militat, quàm in te-
stamentis: cum fieri possit, ut vocem suam per mor-
bum testator infirmus mutet, aut vocem illius facilè
alius fingat atque imiteretur. Ita sentit Cornel. in cons.
18. lib. 2. Deci. cons. 354. n. 2. & 3. & Alciat. respon. 553.
n. 4. quos sequitur Menoch. de arbit. iud. lib. 2. cas. 475. in fi.
de quo est etiam apud. Iul. Clar. in §. testamentum q. 59. ubi
insignè recitat exemplum muliebris fallacia in hoc genere
commissa.

Cæterùm an legatarij vel fideicommissarij in co-
dicillis testes esse possint, non immeritò dubitatur.
Nam in testamentis eos admitti certi iuris est. §. legatarij.
Inst. de testam. ordin. l. 22. dictantibus §. ult. C. cod. l. 14.
si quis

*si quis ita, ff. de reb. dub. Plinius lib. 2. Epistol. ad Calvisium.
Forner. 2. Select. 12. Cuiac. 9. observ. 37. in fi.*

Contrarium observatur in codicillis: cum ut in testamentis ipsius hæredis, ita in codicillis res agatur legatariorum vel fideicommissariorum in qua ipsi tanquam in re sua idonei testes idonei esse non possunt: quam opinionem sequitur Socin. in d. l. si quis ita. in fi. & Bald. in l. si questio ff. Qui testam. fac. poss. quamvis Petr. de Moncar. in addit. ad Got. de testib. d. p. 2. n. 1. subdubitare in eo videtur per d. l. dictantibus. ut refert Mascard. d. concl. 308. in fi.

CAPVT XVII.

CODICILLI APVD ACTA IV-
dicis facti, an probationem testium
requirant.

S Y M M A R I A.

1. Codicilli, ut & testamenta, etiam absq. ullis testibus in acta publica referri possunt: perinde ut & donationes. n. 2. aut aliud quodlibet instrumentum publicum. n. 3.
4. Testamentum apud acta indicis factum an testes requirat, remissive.
5. Solennitas testium in codicillis an & quomodo remitti possit.



VEMADMODVM IN TESTA-
mentis, ita multò magis in codicillis rectè observatur illud, ut etiam absque ullis testibus in acta publica redigi possint: neque

aliam ordinationis vel probationis solennitatem desiderent. Quod disertè ita rescriptum est ab Imp. Honor. & Theodos. in *l. 19. omnium. C. de testam.* ubi secutum esse iubet, qui actis cuiuscunque iudicis, aut municipum, aut auribus privatorum, mentis suæ postremum publicavit iudicium: siquidem quod coram Principe, aut magistratus auctoritate geritur, toto iure teste fieri intelligitur, cuius ea solennitatē supplet: omnemque tollit falsitatis suspensionem: ita ut alijs testibus opus non sit. *d. l. omnium, ibi, & toto iure teste.* nam tunc perinde valent codicilli apud acta conditi & insinuati, ac si coram quinque testibus facti essent: sicut Imp. Iustinianus alibi hæc duo æquiparat, si quis ultimam voluntatem vel per idoneos testes, vel inter acta manifestaverit. *l. 27. sancimus. C. de testam.*

Idem quoque in donationibus ita receptum est, ut Imp. Zeno rescripsit in *l. 31. in princ. C. de donationib.* ²

In donationibus (inquit) quæ actis insinuantur, non esse necessarium iudicamus, vicinos vel alios testes adhibere. Nam superfluum est privatum testimonium, cum publica monumenta sufficiant.

Sic & aliàs scriptura publica aut instrumentum, quod coram iudice vel magistratu publicè sit, aut si ³ fortè per tabellionem vel notarium scribatur, etiam sine testium subnotatione valet. *c. 1. De fide instrum. c. quoniam. De probatio. Innocent. in c. 1. de his quas fiunt à prela Socin. in reg. 418.*

Cæterum varias hac de questione opiniones, utrum testamentum factum apud acta iudicis testes requirat, ⁴
recens.

reconferet Andr. Fachin. lib. 6. controvers. iur. civil. c. 86. de quibus & videre licet ea quæ latè à nobis propofita sunt
 § 12. de iure testam. part. 4. c. 18. & 19. per tot.

Sed & solennitatem testium quandoque in codicillis sive ob rusticitatem, sive ob necessitatem pestis aut belli, vel aliam iustam causam posse remitti non est dubium æquè ut in testamentis & fideicommissis: quatenus scilicet aliàs probetur, aut de ea re constet. l. ult. §. sin autem in illo loco, ubi lason. C. de testam. l. 19. licet. C. de pactis. §. & quia prima, ibiq; vel nemo penitus testis intervenit. Instit. de fideic. hered. de quo & aliàs à nobis prolixè adum est in d. tract. part. 4. & 5.

CAPUT XIX. CODICILLORVM IVS QVOD sit, & quæ vis eorum ac potestas.

S Y M M A R I A.

1. Codicilli quo fine primum introducti, ut scilicet subsidio essent testamentis: & de eorum vi ac potestate num. 2.
3. Ius codicillorum ad testamentum pertinentium quale, & quod sint pars testamenti. n. 4. ex quo vires accipiunt. n. 5. & 12.
6. Testamento non valente, nec codicilli valent ad testamentum pertinentes: Secus est in codicillis ab intestato factis n. 7.

§. Lega-

8. Legatum servo proprio relictum in testamento, valet quasi cum libertate relictum, si libertas codicillis servo adscripta sit.
9. Exceptio ad regulam Catonianam, Quod ab initio, non valet.
10. Codicillis an rectè detur directè libertas servo alieno, saltem testamenti tempore, & an per fideicommissum, & è diverso n. 11.
13. Limitationes regulae supra posita, quando & in magis tempus codicilli facti quam testamentum spectetur.
14. Prima si in captivitate facti sint, prius in libertate factò testamento.
15. Altera, si factionem testamenti quolibet modo amiseris.
16. Tertia, Saltem in his qua iuris sunt, non facti obtinet.
17. Quarta, Si codicilli facti tempore sit solvendo, licet testamenti tempore non esset.
18. Quinta, Si maior factus in codicillis libertatem dederit, factò prius testamento cum adhuc minor esset.
19. Libertates directæ & fideicommissariae quomodo relinquuntur.
20. Sexta, Si codicillis fideicommittatur extraneo posthumo.
21. Septima, Si legetur codicillis mortuo, qui vixit testamenti tempore.
22. Leges caducariae odiosae.
23. Postrema exceptio à regula, si quis miles fecit testamentum, paganus codicillos, & è diverso.

Haecenus de causis codicillorum explicatum est,

SVPER;



UPEREST LOCUS DE FINE
& effectu codicillorum: de quo plera-
que iam suprà attingimus: cùm de ori-
gine codicillorum primâ, circa testa-
menta civium supplenda vel corrigen-
da tractaremus.

Nam eo fine primùm codicillos fuisse intro-
ductos, & in usum receptos ostendimus: ut scilicet
testamenti subsidio essent: eaquæ supplerent vel emen-
darent, quæ minùs comprehēda essent testamentis: atq;
adeo pro testamenti parte & veluti appendice haberen-
tur, & ex eo vires caperent. Postea autem invaluit
paulatim: ut nullo etiam factò testamento, id est ab in-
testato, non minùs rectè conficerentur codicilli: quibus
fideicommissi onus legitimis imponeretur hære-
dibus.

De horum igitur omnium iure, eorumquæ vi &
potestate singulari, regula ista à Iuliano tradita legitur
in l. 2. §. 2. ff. de iur codicill.

Codicillorum (inquit)
ius singulare est: ut quæcunque in his scribuntur, pe-
rinde habeantur, ac si in testamento scripta essent. Quæ
regula in toto hoc tractatu admodum est frequens, eaquæ
verbis quadantenus commutatis sæpiùs quidem repeti-
ta, sed eodem prorsus sensu.

Sic enim & alibi legitur passim in eandem senten-
tiam, codicillos eorumquæ verba ad testamentum, si
quod factū sit, eoquæ referri pertinere debere, & ex eo pen-
dere ac vires accipere aut si ab intestato cōfecti sint codi-
cilli, instar testamenti esse, aut vicem testamenti exhibe-
re: atque ideò perinde observari ac valere codicillis
scripta, ac si testamento perscripta essent, *l. 14. quidam*

referunt. *§. l. 16. ab intestato ff. h. tit.* denique & fideicommissa, siue ex testamento, siue ab intestato codicillis relicta, perinde deberi ac peri posse, ac si testamento scripta essent: dum modò ab his, facti sint, qui testamenti factionem habeant.

Primum autem de iure codicillorum ad testamentum pertinentium dicendum est. De coniunctione autem codicillorum cum testamento sic habendum est: ab initio quidem, ut codicilli valeant, ex testamento non pendere: cum omninò necesse sit, ut valeant, rectè eos ab initio factos esse, & rectè factos eventu aliquo non infirmari: Quòd si autem semel eodem tempore testamentum iustum & codicilli esse coeperint: tunc codicillos ad testamentum pertinere: quoquo tempore testamentum factum sit: siue post codicillos iam factos, siue antea, *l. 16. ab intestato. §. l. 3. §. ult. ff. h. tit.* ita ut codicilli tunc eodem tempore, quo testamentum, facti esse censeantur: cum utriusque dispositionis omnis vis & effectus in mortis tempus conferatur, *secundum Cyn. in l. 2. C. de testam. tutel.*

Tunc ergo codicilli, quia pars testamenti esse intelliguntur, & pro parte testamenti habentur, propriè ad testamentum pertinent, *d. l. quidam referunt. l. pen. ff. Test. quemad. aperi.* ita ut siue testamento facto codicilli facti sint, siue codicillis factis testamentum, & sic ambo eodem tempore simul esse coeperint: tamen si codicillis testamento confirmati non sint: nihilo tamen minus codicilli ex testamento vires capiant: & ius eius & qualitates, aut, ut Sexvola ait, legem atque observationem sequantur: *d. l. quidam referunt.* ac proinde si quidem valeat testamentum, valeant etiam codicilli.

Sin

6 Sin verò non valeat testamentum, nec valeant codicilli ad testamentum pertinentes: siue eo testamento codicilli confirmati sint, siue non, *d. l. 3. §. ult. d. l. ab intestato in fi. l. 1. in princ. C. eod. & eleganter Donell. lib. 7. Comment. iur. Civil. c. 419. §. sed hoc ita est.* Itaque si hæreditas non sit adita ex testamento: aut si ruptum sit testamentum, fortè agnatione posthumi præteriti: rumpuntur quoque codicilli: nec præstabuntur fideicommissa codicillis relicta *d. l. 3. §. ult. & d. l. 1. in princ.* veluti si testatori natus sit filius posthumus, qui irritum faciat testamentum, in quo silentio præteritus est: is simul quoque irritos facit codicillos ad illud testamentum factos. nam & si ex testamento eo hæreditas adita non fuisset, fideicommissum huiusmodi nullius momenti erit. *d. §. ult.*

7 Ab intestato autem facti codicilli non infirmantur agnatione posthumi: si post codicillos factos nascatur proximus agnatus vel suus hæres: qui & ipse hæres scriptus, & fideicommisso oneratus intelligitur. *d. l. 3. §. sed et si post codicillos & l. 11. qui gravi. cum l. pen. ff. eod.*

8 Præterea hæc regula facit, ut legatum testamento relictum servo proprio, valeat quasi cum libertate relictum: si modò libertas codicillis servo adscripta sit. *l. 8. conficiuntur. §. pen. ff. h. tit.* Quanquam enim aliàs servo proprio non rectè legatur sine libertate. *§. an servo. Instit. de leg. l. 4. servus. d. tit. l. 28. ex fideicommisso C. de fideicom. l. 76. servus in fi. & l. 89. si socius. ff. de hered. instit. cum simil.* tamen quia legatum hoc in pendentem est usque ad mortem testatoris, factis interim codicillis, quibus libertas servo adscripta est: sanè tunc codicilli retrò trahuntur ad

testamentum; ut testator dominus simul & legatum, & libertatem servo suo dedisse videatur: neque locum hîc habeat regula Catoniana: quâ dicitur, id quod ab initio non valet, ex post facto non confirmari, nam imò potius hic è diverso legatum, quod ab initio non valet, ex post facto confirmatur: impedimento scilicet ex ultima voluntate testatoris sublato. *Bart. in l. 91. quæsitum est §. 2. ff. de lega. 1. l. 9. si quis ita. l. 19. quidam. de manum. testam. l. 8. C. de fideicom.*

Hinc & ex eadem ratione contrarium eius statuitur: codicillis nimirum non rectè dari libertatem servo, qui alienus fuerit testamenti tempore: quamvis codicillorum tempore fuerit servus testatoris: quoniam directa libertas nec in testamento daretur servo alieno: de quo pro imperio nihil statuere possumus. *§. libertas. & §. ult. Inst. de singul. reb. per fideicom. reliet. l. 9. servo C. de manum. testam. l. 2. C. de his qui non à domino.* quamvis aliàs libertas etiam alieno servo per fideicommissum relinqui potest: *d. §. libertas. l. 16. libertates. ff. de fideicom. liberi.*

Et vicissim per eandem regulam efficitur, rectè codicillis dari libertatem servo, qui tempore testamenti proprius testatoris fuerit: licet fuerit alienus tempore codicillorum. *d. l. 2. §. 2. vers. id eoq. servo,* ubi negatio tollenda: & pro eo legendum esse videtur, *Rectè libertas datur.* Nam etsi libertas directa non possit dari, nisi ijs, qui utroque tempore, testamenti scilicet & mortis, fuerunt testatoris *d. §. libertas,* tamen verum est, posse eundem servum etiam ante mortem testatoris, aut aditionem hereditatis, rursus proprium fieri testatoris, quod satis est, *l. 58. verum est. ff. de manumiss. testam.*
Inter-

Intermedia enim tempora non spectantur: aut ut aliis dicitur, non nocent. *d. l. conficiuntur. §. si post factum testamentum.*

- 12 His ergo alijsque exemplis regula ista de iure codicillorum proposita hinc declaratur: nimirum ea quæ in codicillis scripta sunt, perinde haberi, ac si in testamento scripta essent, ex quo vires codicilli accipiunt: & alterum per alterum plerumque declaratur. *d. l. quidam referunt d. l. ab intestato. l. 18. cum servus. §. 1. ff. de condit. insti. l. 26. si servo. ff. de adimen. vel transfer. legat. l. 23. utrum. ff. de petis. hered. Dd. in Rubr. ff. de legat. 1. & ibi Cravet. n. 31. Bart. in d. l. 2. §. 2. & in l. 54. si purè tibi. vers. sed quæro si hæc dictio. Capra cons. 3. n. 11. & 20. cum seqq. Decius cons. 109. n. 5. Ruin. cons. 15. n. 12. lib. 1. Natta. cons. 476. col. 4. sub n. 10. cum seq. Cephal. cons. 73. n. 13. lib. 1. & cons. 25. n. 10. lib. 4. cum ibid. alleg.*

- 13 Sed hæc tamen regula aliquot declarationes recipere videtur: Nam primò quidem ita demum ea locum habet: dummodo ab eo facti sint codicilli, qui eorum faciendorum ius habuit.

- Nam si quis in captivitate scribat codicillos, qui liber & civis Romanus fecit testamentum: etiam si antè facto testamento codicillos in futurum confirmaverit: minimè tamen valent istiusmodi codicilli: neque referuntur ad testamentum eiusve tempus aut confirmationem, secundum Martianum in *l. 7. quadam in pr. ff. de iur. codicill.*

- Idem est si alio modo ius testamenti faciendi defuerit habere, eodem teste Martino in *d. l. quadam in fi. pr.* puta si in furorem incidat, aut publico iudicio damnetur; nam & tunc non valent eius codicilli, amissa

scilicet testamenti factione. Nam & testamentum, quod antè fecit, rumpitur: ut frustra de codicillis eo testamento factis quæzatur. *d. l. quedam.*

Præterea regula illa superior, qua dicitur, perinde habendum esse quod codicillis scribitur, ac si testamento sit confirmatum, in his solùm, quæ iuris sunt, locum obtinet, veluti cùm quæritur, valeat ne quid, nec ne: non autem in ijs, quæ sunt facti: puta si legavero codicillis vestem, quæ mea est: tunc deberur quæ mea est codicillorum tempore: licet testamenti tempore fuerit aliena: & sic codicillorum tempus spectandum, non quo confirmantur, *ut ait idem Marcianus in d. l. 1. §. 1.*

Item si ita legavero, Si Titius vivus est: si vel tot annis est: codicillorum tempus, non quo tempore sit testamentum, spectandum, *ait idem Marcianus in d. §. 1. vers. Item si Titius.*

Quamquam igitur codicilli ad testamentum pertinere, & ad hoc referri, aut ex eo pendere, & vires accipere, eoque confirmati dicantur: tamen in his alijsque plerisque casibus magis codicillorum factorum tempus spectatur, quàm ipsius testamenti.

Sed & eum, qui codicillorum tempore solvendo sit, rectè libertatem dare placuit: ita ut valeat eiusmodi data libertas (non obstante scilicet Lege Aelia Sentia de manumissione servorum in fraudem creditorum facta. *§. in fraudem l. ff. Qui & quib. ex caus. manumiss.*) quamvis testamenti facti tempore solvendo non fuerit: *ut scribit Iulianus in l. 4 ff. de iur. codi.*

codicill. nam & hoc casu, æquè ut in superioribus, codicilli non trahuntur ad testamentum.

- 18 Pari modo si minor viginti annis testamentum fecit : & postea maior factus codicillos adiecit, quibus libertatem dedit : valet data ea libertas : quæ res est inæstimabilis : similiter non adversante eadem lege Aelia Sentia. Quippe ea restrictiùs tunc meritò accipitur tanquam odiosa : utpote quæ nec militi minori viginti annis permittit testamento suo servum manumittere. *l. 3. ff. de manum. testamen.* neque confirmationis tempus libertati eo casu nocet : siquidem non potestas iuris, sed iudicij consideratur, hoc est, voluntas defuncti magis, quam subtilitas iuris, in eo spectatur : *ut est in l. 1. Cod. de manum. testam.*
- 19

Planè enim iniquum fuerit, fictionibus iuris ea ampliari, quæ odiosa sunt : cum odia restringenda sint, & non amplianda *c. odia, de reg. iur. lib. 6.* adeoque secundum Modestinum, libertates directæ & testamento, & codicillis testamento confirmatis rectè dantur : fidei commissariæ & ab intestato, & codicillis non confirmatis relinqui possunt. *l. 43. libertates ff. de manum. testam.*

- 20 Similiter & si codicillis fideicommissum relinquatur extraneo posthumo, qui in utero erat testamenti tempore : ac deinde natus tempore codicillorum : quamvis aliàs posthumo alieno rectè legari non possit, *§. posthumus Inst. de lega :* utile tamen est fideicommissum, saltem codicillorum tempore inspecto : non autem testamenti tempore, quo nondum natus fuerat. *l. 2. in princ. ff. de iur. codicil.*

- 21 Sed & eadem ratione si legetur codicillis mortuo, qui tamen vixit testamenti tempore : non in causâ

causâ caduci erit legatum : relatis scilicet codicillis ad testamentum, cuius tempus consideratur : sed pro non scripto habebitur : ut potior sit causa hæredis, quàm fici²²
d. l. 2. §. 1. l. 10. in fraudē §. 1. & l. ult. in si ff. de his. qui. ut ind. aufer. her. l. 4. ff. de his quæ. pro. non script. hab. cùm per se aliàs odiosæ sint leges caducariæ, & ob id, quantum omninò fieri potest restringendæ : *l. unic. Cod. de caduc. tollen.* ac proinde & hoc casu non trahitur codicillus ad testamentum : cessante scilicet regula supra tradita, scripta in codicillis perinde haberi, ac si testamento scripta essent *d. l. 2. §. 2. cum alijs supra alleg.*

Postremò cessat eadem hæc regula in alijs quibusdam casibus sub isto titulo non comprehensis : veluri si quis miles fecit testamentum, paganus verò codicillos : valent codicilli iure militari. Et ideo quæ in testamento locum non habet lex Falcidia, locum tamē obtinet in codicillis : *l. si certarum. §. ult. ff. de milit. testam.*²³

Sic & è diverso, si paganus testamentum fecit, & postea miles codicillos : valent codicilli, iure militari, & in his locum non habet lex Falcidia : testamentum autem iure saltem communi valet *l. 8. conficiuntur. §. 4. ff. h. rit.* ubi Paulus in hunc modum scribit : Si miles (inquit) testamentum quidem ante militiam, sed codicillos in militia fecerit, an iure militari valeant codicilli, quæritur : Quoniam testamentum iure communi valet : nisi si militiæ tempore signaverit, vel quadam adiecerit : ceterè codicilli militiæ tempore facti, non debent referri ad testamentum : sed iure militari valent,

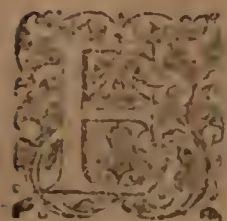
CAPVT XIX.

AN LEGATVM CODICILLIS RELI-
ctum vel ademptum, post mortem haredis,
& à quo, præstari debeat.

S V M M A R I A.

1. *Quæstio de legato codicillis relicto vel adempto post mortem haredis, an valeat, olim controversa inter Sabinianos & Proculeianos.*
2. *Facti species siue casus.*
3. *Ratio dubitandi, quod valeat, ex sententia Sabinianorum: quia legatum semel ab herede relictum, eo mortuo, à substituto præstandum est: nisi ei rursus ademptum sit. n. 4.*
5. *Codicilli sunt pars testamenti.*
6. *Ratio decidendi, quod non valeat, ex sententia Proculeianorum: quia non est persona, cui detur. n. 7. cum non sit amplius in rebus humanis. n. 8.*
9. *Codicillis inutiliter mortuo legatur, licet vixerit tempore testamenti.*
10. *Idem est, si plures heredes instituti aut substituti sint.*
11. *Quæstio alia à Scævola in contrarium decisa, eiusque facti species.*
12. *Ratio dubitanti, quod substitutus partem faciat superstiti haredi, licet ipse non debeat.*

13. Ratio decidendi, quia adiunctio alterius pro non scripto est: saltem stricto iure: si tamen plus legati nomine peratur, exceptione doli se tuebitur. n. 14. Aliud tamen suadet ipsa aquiras. n. 15.



X SUPRA POSITIS IAM

nascitur questio illa à Scævola lib. 3.

Questionum tractata, de legato codicillis relicto vel adempto post mortem hæredis: de qua hîc agitur in l. 14. quidam referunt, in princ. ff. de iure codicil.

An scilicet post mortem hæredis testamento instituti, legatum codicillis eidem adscriptum vel ademptum debeat à substituto? aut an datio vel ademptio legati codicillis facta, perinde valeat in substituto, ac si in testamento facta esset, secundum regulam suprâ traditam. Ponamus enim hoc modo: Testator quidam instituit testamento suo hæredem ex asse: ei que alium substituit eodem testamento. Moritur institutus hæres vivo adhuc testatore. Post eius denique mortem testator codicillis testamento confirmatis legata quædam reliquit ab hærede instituto, qui tamen iam erat mortuus: vel ademit quædam legata ab eodem relicta testamento: Quæritur, an legata ea à substituto debeantur, vel non? & utrum ademptio ista valeat, ac si facta esset testamento.

De qua olim questione fuit controversia inter Sabinianos & Proculianos, ut Scævola hîc indicat, quæ exstat apud Vivianum: & quidem Sabinum & Cassium hoc secundum proposita respondisse ait, Proculo dissentiente: ut in princ. hîc,

Ac

Ac Sabinianorum quidem & Cassianorum hæc fuit ratio, perinde scilicet valere in substituto donationem vel ademptionem legatorum codicillis factam, ac si testamento scripta essent, ex regula superius tradita.

4 Nam quoniam legatum aliqua parte testamenti datum ab hærede instituto, nec rursus ademptum, substituto deberi consentaneum est: codicilli autem pars testamenti esse intelliguntur: consequens est igitur, legatum codicillis relictum omnimodò à substituto deberi.

Propositio ex tacita voluntate defuncti probatur: quod legatum semel ab hærede relictum, eo mortuo, si quidem evidens non fuit voluntas diversa testatoris, à substituto præstari debere, tacitè is voluisse censetur *l. 77. cum pater. §. 11. fidei heredum. & §. ab instituto. 35. & l. 82. debitor. §. 1. ff. de legat. 2. Alciat. 3. Presumpt. 35. Sabin. regul. 514.*

Quod multò etiam clariùs probatur ex constitutione Imp. Severi & Antonini, cuius mentionem facit Ulpianus in *l. 74. licet ff. de legat. 1.* Licet (inquit) Imperator noster (*Antoninum intelligit*) cum patre (*Severo scilicet*) reteripserit, videri voluntate testatoris repetita à substituto, quæ ab instituto fuerant relictæ: tamen hoc ita erit accipiendum, si non fuerit evidens diversa voluntas: quæ ex multis colligitur: an quis ab hærede legatum vel fideicommissum relictum, noluerit à substituto deberi. Quid enim, si aliam rem relinquit à substituto ei fideicommissario vel legatario, quam ab instituto non reliquerat? vel quid, si certa causa fuit, cur ab instituto relinqueret, quæ in substituto cessaret? vel quid si substituit ex parte fideicommissarium, cui ab instituto reliquerat fideicommissum? In obscura igitur voluntate locum habere rescriptum, dicendum est.

Assumptio verò probatur sæpiùs repetita illâ sententia : quòd codicilli pars testamenti sunt: ex quo pendet eorum observatio: ut propterea quæ in codicillis scripta sunt, perinde valeant, ac si testamento scripta essent, *d. l. quidam referunt. vers. Nimirum autem.* ubi Sabinus & Cassij collectio (*id est, syllogismus vel ratiocinatio*) illa esse dicitur: quòd codicilli pro parte testamenti habentur: observationemque & legem iuris inde traditam servant.

Sed Proculianorum contraria fuit sententia, & ratio diversa: qui existimarunt, in hac specie codicillos ad testamentum non pertinere: neque ad tempus illius referri posse aut debere: sed suum ac proprium sequi tempus oportere. Quam sententiam probat Scævola, eamque verissimam esse affirmat: occurrens Sabinianorum collectioni per similem casum, quo codicilli nō trahuntur ad testamentum: veluti si codicillis aliquid legatū sit Titio iam mortuo, qui vixit testamenti tempore: cuiusmodi legatum non valet, Nullius (inquit) momenti est legatum, quod datum est ei, qui tempore codicillorum in rebus humanis non est, licet testamenti tempore fuerit.

Quod & ipsum non negant Sabiniani, ut constat ex Iuliano, qui Sabinianus fuit, *in l. 2. in princ. & l. 6. §. ult. de quo iam antea inter casus exceptos à regula dictum est.*

Rationem adiecit hinc Scævola: Quia (inquit) esse debet, cui detur: deinde sic queri, an datum consistat. Frustra enim queritur, an valeat id, quod datum est, si desit persona, cui detur. Et subijcit postea: *Et non ante iuris ratio, quam persona, quaerenda sit.* Priùs enim de persona cui

cui ius aliquod competit, quàm de iure quæritur, *secundum Baldum hic, per l. 6. ff. ad l. Cornel. de fals.* Quomodo enim potest testator sermonem suum conferre ad eum, qui in rebus humanis non est, ut eum iubeat vel
 8 veret aliquid dare Titio.

Concludit tandem Scavola his verbis: *Et in proposito igitur quod post obitum heredus codicillis legatum vel ademptum est, nullius momenti est.* Nam pro nullo aut non scripto habetur. Cur ita? *Quia* (inquit) *heres, ad quem sermonem conferat, in rebus humanis non est:* utpote qui testamento hæres institutus mortem iam obierat ante codicillos factos: *cas. ademptio & datio nunc vana efficitur:* quippe cum hoc casu codicilli non pertineant aut referantur ad testamentum, perinde ut in illo superiore.

9 Sic nimirum secundum Proculianos, tam pro non scripto est, quod à mortuo, quàm quod mortuo datur: & sicut codicillis inutiliter mortuo legatur, licet vixerit tempore testamenti: *l. 2. in princ. & l. 6. §. ult. ff. h. tit.* Ita inutiliter legatur iisdem à mortuo, id est, ab hærede, qui tempore codicillorum defunctus est, licet vixerit testamenti tempore, *d. l. quidam referunt. vers. & in proposito.* Codicilli igitur, de quibus quæritur, pro non scriptis habentur, ex Proculianorum sententia, quæ obtinuit. Ac proinde data in his legata non debentur à substituto: adempta a. codicillis omninò debentur, quasi ab hærede instituto data, & à substituto repetita: quia à neutro, hoc est, nec ab instituto, qui ademptionis tempore mortuus erat, nec ab ipso substituto, sunt adempta.

Atque hæc ita obtinent, si quis ex assc hæres institutus sit, ut posuimus, dato substituto: & si codicilli con-

firmati ab instituto, non à substituto: facti tamen post mortem instituti hæredis, Idemque est, si plures sint hæredes instituti: datis quoque pluribus substitutis: & mortui omnes ante codicillos scriptos, superstitibus substitutis, nam eadem utrobique valet ratio: sive unus, sive plures hæredes sint instituti, aut substituti.

Sed ab eodem Scævola *ibidem* in §. 1. subiicitur deinde alia quæstio, in qua diversum ab eo deciditur: cuius species hæc est: Testator quidam instituit duos hæredes testamento: singulis in primum casum vulgarem datis substitutis; Moritur unus hæres institutus, vivo testatore: post cuius mortem testator codicillis factis legata dedit ab hæredibus institutis: quamvis alter hæredum iam mortuus esset. Quæritur an valeant legata, perinde ac si testamento relicta essent, iuxta regulam sæpiùs iam repetitam.

Scævola respondet, videri hoc casu legata utilia: contrà quàm superiore casu: Sed circa cohæredem nunquid totum legatum debeat, erit (inquit) tractatus, hoc est, disputatio difficilior. Sic enim passim in legibus hoc verbum accipitur, *ut in l. 3. C. de sum. Trinit.* unde & *Africani tractatus*, id est, disputationes sive quæstiones, appellati. Arque hæc quidem difficultas in eo præcipuè posita est.

Nam si legata reliquit testator sub appellatione hæredum generaliter hoc modo: *Quisquis mihi hæres erit, centum Sempronio dato*: quoniam his verbis omnes hæredes instituti continentur, non etiam substituti, *l. 43. si ita relicta cum l. si q. ff. de leg. 2.* Idcirco si quidem omnes viverent, singuli deberent partes hæreditarias ipso iure: quia ex legibus XII. tabularum obligationes, quibus defunctus obstrictus fuit, inter hæredes eius dividun-

videntur pro portionibus hæreditariis. *l. 33. legatorum ff. de leg. 2. l. 1. C. Si cert. pet. 4.*

Quod si verò nominatim reliquit legatum testator, hoc est, expressis hæredum propriis nominibus, hoc modo: *Titius & Caius centum danto Sempronio*: si quidem uterque vivat, singuli debebunt viriles. *l. 124. si hæres. ff. de leg. 1.*

At verò hîc alter tantum institutorum hæredum vivit, ex hypothesi propositi casus: Quæritur ergò, utrum superstes ille hæres institutus legatum solidum debeat: an verò substitutus defuncti hæredis teneatur pro parte ea, qua ipse hæres, si viveret, teneretur. Substitutus enim hîc partem facit superstiti hæredi, licet ipse non debeat, ait Scævola: & sic portio instituti hæredis defuncti pervenit ad substitutum. Quæ ratio dubitandi est potissima.

13 Sed verius tamen est, onus legati non sequi substitutum: quia nec ab eo relictum est, nec à defuncto hærede instituto: quippe quod post mortē eius relictum est. Itaq; solum cohæredem qui superstes est defuncto, totū legatum præstare debere, perinde ac si ab eo solo relictum sit, Scævola respondet: quia (inquit) is adiunctus sit, qui etiam tunc, cum adiungebatur, in rebus humanis non erat. *d. l. quidam referunt, §. ult. in fi* Adiunctio enim alterius pro non scripto est. Et hoc multò magis etiam se admittere Scævola ait: si in legato propria nomina hæredum expressa sint. Tunc n. testator magis personas hæredum nominatim adstrinxisse videtur: quàm si legatum sub generali hæredum appellatione reliquit.

Atque hætenus quidem Scævola circa nomina hæredum expressa tantum speciem facti definit *ind. l. 34. quidam referunt §. ult.* à quo tamen nihil ibi respon-

respondetur ad alterum propositum casum, quo legatum generaliter relictum fuit, hoc modo: *Quiquis mihi heres erit.* Sed ista à Scævola omiſſus mox in l. seq. ſuppletur ex Africani lib: 2. *Quæſtionum* illis verbis: Sed cùm ea teſtatoris voluntas fuerit, ut ex univerſa hæreditate legata erogarentur: dicendum, ſcriptis hæredibus profuturam doli exceptionem: ſi amplius, quàm hæreditaria portio ſpectatur.

Quibus verbis ſignificat Africanns, poſteriore iſto caſu, ſi ita legatum ſit, *Quiquis mihi heres erit,* ſuperſtitem hæredem non in ſolidum teneri, ſed pro rata ſua parte, hoc eſt, pro hæreditaria portione, & quatenus ad eum ex hæreditate pervenit: & ideò ſi plus aliquid ab eo petatur, poſſe eum ſe defendere exceptione doli: cùm neminem oporteat plus legati nomine præſtare, quàm ad eum ex hæreditate pervenit: quamvis Falcidia ceſſet: 14
ut reſcripto Divi Pij continetur, teſte Vlpiano in l. 1. §. 17. ſi is qui, in ſi. ff. Ad SC. Trebell.

Planè enim eo caſu, ubi ſub generali hæredum appellatione legatum relictum eſt, voluntas teſtatoris fuiſſe intelligitur: ut non unus, ſed ambo hæredes legatum præſtarent: idque ex univerſa hæreditate: non ex ea tantùm parte hæreditatis, quanta cuique hæredum inſtitutorum obveniſſet. Itaque tunc pro parte duntaxat valebit legatum, quod relictum eſt: nec ſuperſtes hæres in ſolidum tenebitur: ſicut altero illo caſu, quo Scævola ſuprà definiit totum legatum deberi ab eo hærede, qui vivit.

Enimverò hoc quidem ita verum eſt ſtrictò iure: de quo ſolo plerunque Scævola reſpondere ſolet: ut 15
rectè

reſtè hic concludit Bartolus: aliud autem ſuadet ipſa æquitas. propterea quòd ſubſtitutus ei partem facit.

Nam ſicut codicillis ab inteſtato factis, multum intereſt, utrum à filio unico tantum credito generaliter, an nominatim ſit relictum, *ut eſt in l. penult. ff. h. tit. Ita & in propoſito caſu, ſi codicillis teſtamento confirmatis iã mortuo Tizio nominatim legaverit teſtator ab inſtitutis hæredibus, hoc modo: Titum & Caium centum dando: cum ſubſtitutus Cajo partem faciat: æquum profeſſo eſt, eum quoque ultra portionem virilem Cajo teneri. Et hætenus quidem de iure codicillorum teſtamento factorum.*

C A P V T X X.

DE IVRE ET POTESTATE codicillorum ab inteſtato factorum,

S V M M A R I A.

1. *Codicilli ab inteſtato per ſe conſiſtunt, & ex ſe, non ex teſtamento, vires accipiunt.*
2. *Imo vicem teſtamenti exhibent, & ſunt inſtar teſtamenti.*
3. *Fideicommiſſa codicillis ab inteſtato relicta, æquè ab hærede præſtanda, ac ex teſtamento.*
4. *Fideicommiſſa à quocumq; hærede, etiam à poſthumo, debentur: neq; intereſt, quis ab inteſtato ſuccedat-
num. 5.*
6. *Sed quid ſi plures ab inteſtato ſuccedant?*

2

7. *Clau.*

7. *Clausula, Quisquis mihi heres erit, si plures sint omnes institutos heredes complectitur: & quid si à quibusdam nominatim legata relinquuntur. num. 8.*
9. *Facti species, & quaestio, utrum libertas aequè à filia, an à solo filio praestari debeat?*
10. *Ratio dubitandi, quod neutrius sit vera obligatio: nec filia posthuma, nec filij saltem ex iure stricto.*
11. *Ratio decidendi, quod ex aequitate & favore libertatis debeat: non obstante eo, quod libertas pro parte praestari non potest, saltem stricto iure, n. 12.*
13. *Exceptio à regula: Nisi filius vel filia partem posthumi vel posthuma de servili pecunia redemeris, &c.*
14. *Filius licet solus nominatim rogatus, sanctum pro parte tenetur, ex aequitate.*
15. *Multum interest in codicillis ab intestato factis utrum fideicommissum relinquatur à certa persona, an generaliter sub appellatione heredis: & quomodo, n. 16.*
17. *Pars hereditaria à parte virili differt, & quomodo.*



VNC DE IVRE CODICIL-

lorum ab intestato factorum, eorumque vi & potestate, porro videndum est. Ea verò potissimum consistit in eo, ut per se eiusmodi codicilli constant, neque ex testamento, ut superiores, pendeant, aut ex eo vires suas accipiant, eiusque ius sequantur: ita scilicet ut stante testamento subsistant codicilli: eo autem rupto vel irritato facto, etiam codicilli, & quæ
codi-

codicillis relicta sunt, simul intercidant, ut suprà est declaratum. Quin immo potius codicilli ab intestato (ur Paulus loquitur) nihil desiderant: sed vicem testamenti exhibent, hoc est (ut manifestius dicamus) non pendunt à vi & potestate, iudicii aut voluntatis alienius: sed per æquè ut testamentum, sunt species quædam ultimæ voluntatis per se subsistens: immò verò instar testamenti sunt, & vicem testamenti exhibent: cuius sunt quædam imitatio: sicut epistola est imitatio codicillorum, *d. l. ab intestato ibiq; Cuiac, in loc. præalleg. in fi. & l. unic. § sancimus C. de Latit. libert. tollen.* Ac proinde nec rumpuntur agnatione posthumi: si scilicet post codicillos factos nascatur quasi suus hæres vel proximus agnatus: quippe cum à testamento non dependant. *d. l. 3. in princ. & l. penult. ff. de iure codicill. Bart. & alij Dd. in l. 1. ff. cod. Hieron. Gabriel. conf. 113. n. 6. vol. 1.*

Quò fit, ut fideicommissa codicillis ab intestato relicta (Nam legata, ut suprà est dictum, in his relinqui non possunt) æquè ab hærede præstari debeant, ac si hæredes testamento scripti essent: ita ut paterfamiliâs, qui testamenti factionem habet, & codicillos facit, perinde haberi debeat, ac si omnes hæredes eius essent, ad quos legitima eius hæreditas vel bonorum possessio delata esset *l. 3. in princ. ff. h. tit.*

Nam & fideicommissa à quocunque hærede, etiam posthumo, debentur: qui natus post codicillos factos intestato succedit: Quippe qui & ipse hæres scriptus, & fideicommissio, quod præstare debet, oneratus intelligitur: ideoque non perinde habendus est, ac si codicillos hos ab intestato factos rupisset: *d. l. 3. §. 1.*

Denique nihil interest, quis ab intestato succedat. Quicunque enim is fuerit, locum habebunt codicilli & fideicommissa valebunt: & ab hærede peti poterunt: quæ & ab eo præstari debebunt: quoniam unus duntaxat est casus, in quem fideicommissa ab intestato relinquuntur: qui quidem casus omnes tenet, quicunque ab intestato succedunt: sive unus, sive plures sint: cæteroqui verò ex testamento plures incidunt casus, substitutionis scilicet, rptionis & rescissionis: *de quibus latè Cuiac. in d. l. ab intestato. & in l. 15. sed cum ff. h. rit. sub tr. 2. ad Africanum.*

Sed pluribus tamen succedentibus ab intestato permultum interest, sitnè fideicommissum codicillis nominatim relictum à certa persona, quæ ab intestato succedere possit: an verò generaliter sub appellatione hæredum: veluti hoc modo: *Quisquis mihi hæres erit, honorum, vè possessor, eius fidei committo, ut census det L. Titio*: quæ verba non factò testamento, ad hæredes ab intestato venientes referuntur, *secundum Baldum in d. l. 3. in princ.*

Nam hoc quidem posteriore modo relictà fideicommissa ab hærede, si quidem unus hæres est, in solidum præstari debent: sin verò plures hæredes sint, & adhuc omnes superstites, singuli tunc partes hæreditarias ipso iure præstare debebunt: quoniam verbis istis, *Quisquis mihi hæres erit, omnes instituti hæredes continentur. l. 4. §. 1. ff. de leg. 1. l. 44 si pluribus, in princ. cum l. seq. ff. de leg. 2. & l. 98. si plures, ff. de leg. 3.*

Nam & lex XII. tab. inter hæredes dividit obligationes, quibus defunctus obstrictus fuit, portionibus hæreditarijs: & sic legatorum quoque petitio adversus hære-

hæredes pro partibus hæreditarijs competit : nec pro his qui solvendo non sunt, onerari cohæredes oportet, ut ait Modestinus, in *l. 33. legatorum. in princ. ff. de legat. 2.*

At verò priore illo modo, si ab eo, qui plures hæredes testamento instituit, à certa persona nominatim fideicommissum codicillis ab intestato relictum sit, aut ab eo, quem quis solum sibi successurum putavit : solus is pro sua persona solvit fideicommissum relictum *d. l. qui gravi. & d. l. quidam referunt. §. ult. & l. penult. ff. h. tit.* Nam & eadem ratione is qui plures hæredes instituit testamento, si à quibusdam nominatim relinquit legata : & postea codicillos ad omnes hæredes scripsit : ab his solis hæredibus, quos munere isto fungit debere testamento suo ostendit testator, ea quæ codicillis dedit, præstanda esse, respondit idem Modestinus in *d. l. legatorum. §. 1. in fi.* quod à Scævola aliàs de translatione legati alimentorû responsum esse ita legitur in *l. 13. Gato Scio. in princ. ff. de alimen. vel cibarij. legat.*

Sed hæc quidem sententia de fideicommissio solido præstando ab eo, qui damnatur quasi solus hæres ab intestato, & cohæredem habet, dubitatione non caret : de qua agitur in *d. l. qui gravi. cum duab. ll. seqq. & l. penult. ff. h. tit.*

9 Quæ ut melius intelligatur, operæ pretium fuerit has facti species accuratius examinare. Eadem verò utrobiq; species hæc est : Maritus uxorem non esse gravidam existimans, fecit codicillos : & in his filium quem habuit, unicum oneravit fideicommissio, ut servum manumitteret, Moritur deinde intestatus : & post

Q 3

mortem

mortem patris nascitur filia posthuma: & unâ cum filio patri hæres existit: Quæritur utrum libertas legata æquè a filia, an à solo filio præstari debeat?

Quæstio valdè anceps & dubia est: de qua in utramque partem rectè disputari potest. Et quidem videtur neuter hoc casu obligari: Non filia posthuma, quia nihil ab ea pater petijt: cum de ea nihil eum sensitse constet: utpote quam nascituram ignoravit: neque eam fideicommissò præstandæ libertatis onerare voluit: & sic filia præterita non tam ex iudicio defuncti, quam suo errore, hæres patri existit. *l. 3. illud in princ ff. h. er.*

Filius a. ex tacito iudicio patris ad successionem venit: quia codicillos ad eum scribendo pater videtur ei sua sponte relinquere legatam hæreditatem: perinde ac si eum hæredem instituisset. Ab eo autem cavè, qui quævè venit ex iudicio alicuius, fideicommissum relinquere potest: non etiam ab eo cavè, qui quævè suo iure venit. *l. 1. §. illud ff. de leg. 2. 3.*

Sed nec filius obligari fideicommissò videtur: licet servum manumittere rogatus sit in codicillis: quia servus ille est communis filio et filia: propterea quod uterque patri ab intestato hæres extiterit. Unus autem ex dominis servum communem manumittere non potest: & libertas ipsa individua est, quæ nec dividi, nec pro parte præstari potest. Itaque nec filia nec filius fideicommissaria libertati præstandæ obligari videtur, cum nihil eorum præstandum sit, quæ pro parte præstari non possunt. *d. l. penult. in fi.*

Et ita quidem summo iure dicendum esse videtur, non deberi libertatem: Aliud tamen placuit iuris aucto;

auctoribus, saltem ex æquitate & favore libertatis ipsius, eam scilicet deberi, saltem ne libertas pereat, & ut mancipia libera fieri possint. Et quidem placuit hoc Papiniano in *d. l. qui gravi*. libertatem à solo filio præstari posse: sed certo tamen modo, hoc est, redemptis à sorore partibus, ut *ibidem in l. seq. subjicit*: ita scilicet, ut oblata æstimatione partis sororis à servo, ipse filius præstet servo libertatem: atque ita redemptâ parte sororis, servus fideicommissarius libertatem petat à solo filio, non à filia posthumâ: siquidem redimat partem sororis, non suâ, sed porius servili pecuniâ, ut in simili specie responsum est in *l. 76. cum filius, in princ. ff. de lega. 2.*

Sed obstat huic sententiæ illud, quod est in *fi. d. l. penult.* ubi dicitur, eorum quæ præstari non possunt, nihil esse præstandum: cuiusmodi est libertas, quæ pro parte præstari non potest, nec debet, sive à filio, sive à filiâ:

13 Quod quidem ita verum est, si summum ius spectes: sed hoc tamen accipit moderationem ex æquitate ipsa, quæ favorem libertatis respicit. Itaque huc quoque repetenda est exceptio suprâ tradita: Nisi scilicet filius redemerit partem posthumi vel posthumæ de servili pecuniâ in casu, quo fideicommissum à filio relictum sit codicillis ad eum scriptis, & nata sit posthuma, de quâ nihil defunctus cogitavit.

14 Sic nimirum in casu proposito, si defunctus fideicommissum nominatim à filio reliquerit, solus filius in in solidum tenebitur: vel, quod magis est, pro parte dimidiâ ut releveatur: sed interim ipse solus fideicommissi nomine tenetur: eò quod solus nominatim roga-

rogatus est: Quæ sententia est Marcelli *in d.l. penult.* cui suffragatur Scævola *in d.l. quidam referunt. §. ult. & in l. 48. post emancipationem. §. 1. ff. de leg. 3.*

Verùm æquior sententia est Vlpiani, qui in eo Marcellum notavit (ut & aliàs sæpiùs) *in fi. d.l. penult.* illis verbis: *Imò duntaxat partem debet*: ubi tamen abest inscriptio illa, *Vlpianus notat*: sed ostenditur verissima ex *l. 9. Aristo. in fi. ff. de pignor. & hypothec. & l. 28. tutor pro pupillo in fi. ff. de admin. & peric. tutor.* in quibus legibus Marcelli eadem exstant verba illa: *Vlpianus notat.*

Sic & hoc loco cùm Marcellus *in d.l. penult.* filium debere totum fideicommissum scripsisset, eò quòd nominatum rogatus esset, Vlpianus notavit: *Imò duntaxat partem debet*: perindè ac si dixisset testator: *Quisquis mihi heres erit*, aut saltem pro parte infirmabitur fideicommissum, hoc est, pro altera parte non tenebitur, quod verius est.

Sed cur filius tantùm pro parte tenetur, ut vult Vlpianus, quamvis ipse solus nominatum rogatus sit? Respondendum, hoc fieri ex æquitate: quia soror posthuma ei facit & aufert partem, Aequum igitur est, ut pro ea parte filius releveretur, quando res quæ per fideicommissum relicta est, divisionem patitur: sicut in similitudine id quod deest Scævola *in d.l. quidam referunt. §. ult.* suppletur ex Africani *l. 11. sed cùm ff. eod.* quæ sumpta est ex eiusdem *lib. 2. Quaestionum* his verbis Sed cùm (inquit) ea testatoris voluntas fuerit, ut ex universa hæreditate erogarentur legata: dicendum scriptis hæredibus profuturam doli exceptionem: si amplius, quàm hæreditaria portio, petatur.

Quòd

Quod si verò sit res, quæ divisionem non patitur : cuiusmodi sunt libertates mancipiorum, aut prædiorum servitutes, quæ etiam sunt individux : nihil sanè eorum præstabitur : sed pro parte tunc intercidet aut evanescet fideicommissum.

Permultum igitur interest in codicillis ab intestato factis, utrum relictum sit fideicommissum à certa persona, an verò simpliciter hoc modo: *Lucio Titio peto centum dari*: vel generaliter sub appellatione hæredis, veluti: *Quisquis mihi hæres erit*.

16 Siquidem propriis nominibus expressit testator in legando magis obstrinxisse personas hæredum intelligitur: quâ de causâ & in virilem singuli tenentur: quia personarum enumeratio hunc effectum habet, ut exsequantur in legato præstando: qui alioqui si nominati non essent, hæreditarias partes deberent. ut explicat hoc Neratius *in l. 124. si hæredes ff. de leg. 1.* Idemque scribit Pomponius *in l. 54. turpia legata. §. ult. ff. d. tit.* Si pars (ait) hæredum nominata sit in legando, in viriles (*hoc est, æquas*) partes debent hæredes: sin verò omnes, hæreditarias. Idem quoque ab eodem Pomponio hoc modo explicatur. *in l. 24. nonnunquam ff. Ad SC. Trebell. & in l. 8. si ita liber. in fi. ff. de stat. liber. & in l. 37. si communis ff. de stipul. servor.*

At verò cum sub appellatione hæredum relinquitur legatum: videtur testator voluisse erogari istud legatum ex universis bonis suis: atque adeo pro rata eius duntaxat, quod hæredi instituto cuique obvenisset, hoc est, pro parte hæreditaria: *ut vult Paulus in l. 17. si ve à certis ff. de duob. reis, constit.*

Cæterùm pars hæreditaria (ut obiter hoc addamus) differt à parte virili: quæ pro numero personarum constituitur & in capita, sic ut fiant partes æquales. Itaque ea & interdum totum continet, *l. 145. virili ff. de verb. signific.* & in lege Papia de bonis liberorum; ex qua patrono in successione liberi testari vel intestati relictis filiis debetur portio virilis pro numero personarum §. *postea. Instit. de succes. libert.* Si enim tres fuerint filij, patrono quarta debetur, quæ est virilis: si verò nulli sint liberi, tunc virilis appellatione totum contineri dicitur: & tunc tota hæreditas ad patronum pertinet, *l. 3. intestato duet. in princ. ff. de suis & legit. hered.*

Sic & in proposito exemplo, legato sub proprijs hæredum nominibus relictò (*veluti Caius & Titus hæredes mei Sempronio centum dant*) si Caius mortuo Titius tantùm supersit, is solus legatum præstabit ex tua persona: & virilis ad totum trahitur: perinde ac si à Titio solo relictum esset legatum, ita ut adiectio Caij tunc pro non scripto sit: quemadmodum hoc ita Marcello & Scævola visum est: qui tamen ab Ulpiano ibi notantur: cuius quæ sententia ut æquior obtinuit, sicut iam antea demonstratum est.

CAPVT XXI.

RVPTO AVT IRRITO FACTO TESTAMENTO, an codicilli quoque & unà quæ codicillis relicta sunt, intercidant, & quatenus non.

SUMMARIA.

1. Testamento non valente, nec codicilli valent, veluti rupto aut irrito facto testamento. n. 2.

3. Ex.

3. *Exceptiones à regula: & quidem tres, quando valeant codicilli, licet non valeat testamentum. n. 4. 5. & 6.*

SUPRA DICTVM EST, ET RE-
 petitum aliquoties, codicillos ad testa-
 mentum pertinentes, cuius veluti pars
 quædam esse intelliguntur, & ius eius
 sequuntur, non tam vi suâ, quàm testa-
 menti ipsius, consistere, & omninò ex
 eo pendere; atque adeo vires ex testamento ita accipere,
 ut non aliter valeant codicilli, quàm si testamentum,
 ad quod referuntur, valeat: ac proinde si non valeat te-
 stamentum, nec valere codicilli debeant aut possint,
 ut ait Fr. Arcin, in l. 2. §. prius, col. vers. Sicut ff. de vulg. &
 pupil. substit.

2. Quo fit, ut si testamentum ruptum sit, fortè agna-
 tione posthumi: aut si alio modo irritum vel inutile
 reddatur testamentum, veluti si non sit adita hæreditas:
 aut si ab initio sit ipso iure nullum vel nullius momen-
 ti, veluti si filius familiâs in eo præteritus sit: statim quo-
 que codicilli ad testamentum pertinentes unâ infir-
 mentur, neque iure subsistere amplius dicantur: ita ut
 ex his relictum fideicommissum ab hærede præstari
 non necesse sit, l. 1. C. de codicillis l. 3. §. ult. l. 14. quidam.
 vers. nimirum. l. 16. ab intestato. in fi. ff. eod. ibiq. Curac. in
 Recitat. ad Paulum. lib. 21. *Quæstionum*. l. 81. si quis testa-
 mento ff. de legat. 2. Bart. & Dyn. in l. 19. legata. in princ. ff.
 de legat. 1. Alex. cons. 161. vol. 2. vers. Circa tertium.

Sed hæc tamen regula de codicillis unâ cum testamento ruptis, aliquot exceptiones admittere videtur. 3

Prima est, Nisi post ruptum testamentum appareat, præcedens iudicium à testatore literis aut alio quolibet modo fuisse confirmatum: ita ut tunc fidei. 4 commissum illud testamento relictum præstari debeat, saltem ut ex codicillis relictum: *ut est in l. 1. vers. Sed cum post ruptum. C. de iur. codicill. & in l. 38. si ita scripsero. ff. de condit. & demonstrat.*

Altera exceptio est, Nisi legitimi hæredes ab intestato venientes, gravati sint restituere id, quod in codicillis relictum est. 5

Tunc enim valent codicilli, licet testamentum foras suum non consequatur effectum. *l. 16. ex hac scriptura, ibiq. Bart. Cod. de donationib. l. 5. Cod. de codicil. l. 14. eam quam. & l. 20. ex testamento Cod. de fideicom.*

Idem quoque dicendum erit, quoties tacitè saltem, & non expressè, rogati sunt de eo restituendo, quod in codicillis continetur. Nam & tunc valent codicilli, quamvis non valeat testamentum. *l. 38. qui filio §. 1. ff. de hered. instit. Bartol. in l. 2. quast. 3. ff. de iniust. testament. & in l. 36. militis, in princ. & in §. veteranus. ff. de testament. milit. & in l. 21. hac consultissima. §. si quis. in fin. Cod. de testament. ibiq. Alex. & in conj. 146.* 6

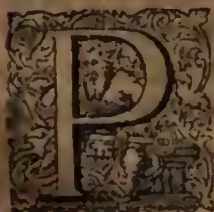
CAPVT

C A P V T XXII.

AN SPECIES VEL QVANTITAS eadem in testamento & codicillis legata sæpius peti possit.

S V M M A R I A.

1. *Quæstio de specie vel quantitate sæpius legata intestato & codicillis, an sæpius ea peti possit.*
2. *Ratio dubitandi, quod non: tùm quod pars testamenti sunt codicilli: Respond. trifariam n. 10. tùm quod due lucratiua causa in eundem hominem & eandem rem concurrere non possunt, n. 3. Respondetur, n. 11.*
4. *Ratio decidendi, quod sic: quia non una & eadem sed duplex est ultima voluntas, & duplex legatum.*
5. *Codicilli plures species, scriptus & non scriptus.*
6. *Codicillus supplementum testamenti, aut correctio eius.*
7. *Codicillis maior, quàm testamento, relicta summa, omnino debetur: non obstante transactione. n. 8.*
9. *Conciliatio legum in l. 78. Lucius. Ad Trebel. & l. 3. De transact.*



PER COMMUNE HOC LOCO
quæritur, An si eadem res vel quantitas
eidem sæpius legetur in testamento &
codicillis, semel ea tantùm, an verò bis
ab hærede peti atque præstari debeat?

2 Dubitationem movet, quod Vlpianus scribit in l.

R 3

34. pla.

34. planè §. 1. ff. de legat. 1. Si (inquit) eadem res sa-
pi-
ùs legetur in eodem testamento : amplius quàm semel
peti non potest : sufficitque rem vel consequi, vel rei
æstimationem. Idem scribit Imp. Iustinianus in §. si
res aliena. vers. hac ratione. ff. de legatu ; & Harminop,
in Epitom. lib. 5. tit. 10. §. 31.

Iam verò constat ex his, quæ suprà tradita sunt, co-
dicillos esse partem & veluti appendicem ipsius testa-
menti, ex quo pender, & vires suas accipit : ita ut pro
unatantum ultima voluntate haberi meritò debeat
huiusmodi dispositio : ut incredibile quodammodo
aut absurdum videatur : voluisse hoc testatorem, ut ea-
dem res aut quantitas bis eidem debeat : semel qui-
dem ex testamento : & semel ex codicillis : qui pars
testamenti esse intelliguntur l. 66. Marcius. in princ. vers.
voluntatis tamen questio ff. de lega. 2. l. 1. §. ult. ff. de dor.
praleg l. 23. cum questio. C. de legatu & fideicom.

Nam & si res eadem à duobus alicui legata sit : eti-
am si ab utroque solidum debetur : tamen ab uno lega-
tum consecutus, ab altero petere non poterit : saltem
eligere poterit, ab utro petere velit. l. 10. si non solus, §.
ult. cum l. seq. ff. Si quis omis. caus. testam.

Etenim pro regula traditum est, duas lucrativas
causas in eundem hominem & eandem rem (id est,
speciem vel corpus) concurrere non posse. §. si res ali-
qua Instit. de legatu. l. 17. omnes. l. 19. ex promissione. ff. de
oblig. & actio. l. 3. inter stipulantem. §. si rem. ff. de verb.
oblig. l. uni. §. lucrativas, C. de impon. lucras. descript.

Sed non obstante hac dubitatione à quibusdam contraria defenditur sententia: nimirum rem vel quantitatem, tam codicillis, quàm testamento, legatam non semel, sed bis ab hærede præstandam esse. Sic enim definit hoc Ulpianus *in l. 34. plane ubi. §. 2. ff. de lega. 1.* Sed si (inquit) duorum testamentis mihi eadem res legata sit: bis petere potero: ut ex altero testamento rem consequar: ex altero æstimationem, Quæ sententia quoque ita expressa legitur apud Hermenopulum *lib. 5. tit. 10. §. 31.*

Neque enim hic una & eadem est ultima voluntas, sed duplex: & sic quoque duplex legatum: ita ut pro uno & eodem testamento haberi non debeat duplex illa dispositio: cum à testamento separata & diversa specie ultimæ voluntatis sit codicillus: sicut & ab eo in libris iuris ita distinguuntur: ut & passim in legibus: *l. 13. generalis, ibi vel testamento, vel codicillo suo. C. de sacros. Eccles. l. ult. ibi ex testamento vel codicillo. C. de bon. libert. l. ult. §. ult. ibi, in omni ultima voluntate, excepto testamento, C. de codicill.*

Siquidem præter testamentum, ultimæ voluntatis unum duntaxat genus est, codicillus nimirum: sed eius generis species plures, codicilli scripti & non scripti: de quibus ita sentire viderut Theodosius Imp. *in d. l. ult. §. ult.* ut declarant illa verba, quæ velut explicationis loco subiiciuntur, *sive in scriptis, sive sine scriptis voluntas conficiatur: ut docet Donellus lib. 7. Comment. Jur. civ. c. 18, in fi.*

Sed & supplendi & adjuvandi testamenti gratiā plerunque codicilli fiunt : unde & à Theophilo supplementum testamenti, & Moschopulo emendatio eiusdem appellantur : ac propterea ex geminata ista & codicillari adiectione, geminandi multiplicandique legati voluntas testatoris, aut saltem coniectura capiunt : nisi mens alia fuisse testatoris probetur. *d. l. cum questio l. 27. Paula in princ. ff. de lega. 3.*

Nam & aliās si quis minùs ex fideicommissio accepit : etiam si super eo sit transactum : postea repertis codicillis, quibus maior summa continetur, quàm quæ testamento fuerat relicta, omninò debetur : *l. 3. ff. de transactionib. & quidem utraque debetur summa, tam codicillis, quàm testamento relicta. d. l. 27. Paula, in princ.*

Cùm enim non aliter de testamento neque transigi, neque exquiri veritas possit : quàm inspectis cognitisque verbis testamenti *l. 6. ff. de transact. l. 1. ff. Testam. quemad. aperi.* consequens est, transactione super testamento nondum prolatis codicillis interposita, restitutionem non impediri. *d. l. 3. eo quod codicilli ipsius testamenti pars censeantur. l. pen. ff. Testam. quemad. aperi. l. 14. quidam referunt ff. de iur. codicill. nec testamentum aperi, nec proferri, nisi totū intelligatur. arg. l. 1. in fi. & l. 8. ubi exigitur. & l. 10. argentarius. §. 1. ff. de edendo. & l. 4. ff. de optu. leg. 4.*

Nec vim facit, quod aliās Scævola respondit, restitutionem fideicommissario, qui transegerit, denegari, etiam si quaduplo amplius in hereditate sit, quàm acceperit. *l. 1. ff. Lucius in fi. ff. Ad SC. Trebell.* Nam generaliter quidem transactio per textu instrumentorum postea

postea reperorum non rescinditur. *l. 10. sub preterito, C. de transact.* aliud verò est, si codicilli, ex quibus liquidò constet de voluntate testatoris, reperti sint. Itaque non pugnantia ista sunt, sed diversa: alibi genus est, ut in *d. l. Lucius*: alibi verò est species, ut in *d. l. 3. Ita hanc rem explicat Gul. Forner. lib. 2. Select. c. 9. circ. fin.*

Cùm itaque in diversis scripturis, veluti testamento & codicillis, bis eadem res vel quantitas legatur: eadem quoque bis ab hærede præstanda esse videtur: ut perinde hoc valere debeat, ac si duorum testamentis eadem res vel quantitas legata sit. *d. l. planè §. 2. & d. l. 66. Navius. in princ. & d. §. si res aliena. Instit. de legat.*

¹⁰ Neque obstant ea, quæ suprâ dubitationis causâ allegata sunt. Nam etsi codicilli pro parte testamenti habentur, saltem fictione quadam iuris: nihilominus tamen diversa quædam species à testamento sunt: per quos suprema testatione defuncti, æquè ac per testamentum, rectè relinqui potest: ut suprâ est probatum.

Deinde species, aut qualitas sæpiùs legata, ita demum semel debetur: si scilicet uno & eodem testamento relicta sit: secus autem, si duo aut duorum sint testamenta. *d. l. planè §. 3.*

Præterea illud ita demum obtinet: nisi contraria voluntas testatoris evidenter appareat: quæ si legitima est, in omnibus dominatur: cuius vestigia semper sequenda, & diligenter æstimanda sunt, *d. l. cum quaestio, in fi princ. vers. Et sic in omnibus. & § ult. in fi.* Sic enim & apud Ulpianum D. Pius rescripsisse legitur: quod si eadem quantitas sæpiùs legata sit: quatenus scilicet

S

non

non certum corpus nummorum sit relictum: tunc sapius præstari debeat ea summa: si scilicet evidentissimis probationibus ostendatur, testatorem multiplicare legatum voluisse *d.l. planè §. 3. & 4. l. 87. Titia. ff. de legat. 2. l. 29. cum pater. vers. Et siquidem hoc animo testatorem esse filia ostenderit, ut duplicaret ei dotem ff. de iure dotium.*

Idemque & in fideicommissis D. Pium constituisse indicat idem Vlpianus in *d.l. planè §. 3.* cuius rei ratio evidens est: quòd eadem res aut idem corpus sapius præstari non potest: eadem summa, volente ita testatore, multiplicari potest. *d.l. planè §. 3. in fi. l. 21. nuda §. 1. in fi. ibi, nisi defunctus æstimationem quoque eius præstari voluit. ff. de legat. 3.*

Ad regulam verò de duabus causis lucrativis quod attinet, idem responderi potest: nisi aliter constet de voluntate testatoris. Deinde ea regula accipienda est de eo, qui eam ipsam rem legatam iam habet, ita ut nihil ei amplius absit: quam si bis petit, dolo facit, & repellitur exceptione doli. *l. 4. §. si quis autem ff. de doli. mal. except.* Aliud verò est, si circa diversa concurrant duæ causæ lucrativæ: §. si cui fundus. *instit. de legat. l. 82. non quocumq. §. si fundus ff. de lega. 1.*

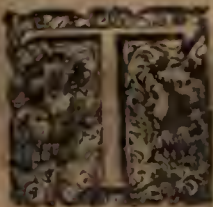
Nam & si quis non rem ipsam, sed rei æstimationem tantum habet: quoniam ei tunc abest aliquid, hoc est, res ipsa: quam semper habere malit, quàm æstimationem: nihilominus ad rem agere potest: & ita dolo non facit, si id, quod adhuc ei abest, petat. *d. §. 6. vers. hac ratione. in fi. d. l. 4. §. si quis autem. & l. 50. si servus §. Stichum ff. de legat. 1.*

CAPUT XXIII.

DE VI ET POTESTATE CLAV. sulæ codicillaris.

SUMMARIA.

1. Tria genera codicillorum.
2. Clausula codicillaris quæ: eiusq. due formula. num. 3.
 & 4. & quæ propriè sit clausula fideicommissaria. n. 5.
7. Clausula codicillaris formula vulgaris, à Notarijs plerumq. in testamentis usurpata. n. 7.
8. Clausula codicillaris omissa antacitè inesse intelligatur, saltem ut iure codicilli valeat; & quando, vel quibus casibus. n. 9.
10. Clausula codicillaris quæ sit vis & potestas: & de eius effectibus ac defectibus remissivè. n. 11.



TRIA CODICILLORVM AD testamentum pertinentium genera esse superiùs diximus: unum eorum, qui ante testamentum fiunt, & in præteritum confirmantur: alterum eorum, qui post testamentum conficiuntur, & confirmantur in futurum: tertium denique eorum, qui in ipso testamento inseruntur: quod genus vulgò appellant clausulam codicillarem vel fideicommissariam. Sed de vi quidem & iure codicillorum ante vel post testamentum iam antea dictum est: nunc de vi & potestate clausulæ codicillaris breviter saltem quzdam subiungenda erunt.

Sic autem clausula codicillaris dicitur, quæ in testamenti scriptura subiungitur : & si minus testamenti, saltem codicillorum vim & auctoritatem obtineat.

Eius autem duæ formulæ sunt : una, ut si iure testamenti non valeat, iure valeat codicilli, *l. 3. ibi velle etiam hoc valere vice codicillorum ff. de test. imilit. l. ult. §. illud ibi; ut vim etiam codicillorum scriptura debeat obtinere. C. de codicill. l. 1. §. si iure ibi, ut pro codicillis scriptum valeret C. de testam. manum. l. 4. cohæredi. §. 3. quod si hæredes ff. de vulg. & pupil. substit.*

Altera hæc est, ut omni iure aut omnimodò valeat testamentum, quocunque modo possit : cuius formula Græcè recitatur à Paulo *lib. 14. responsum his verbis : ταύτω τῷ διαθήκῃ βούλομαι εἶναι κυρίαν ὅτι πάσης ἰξυσίας*, id est, Hoc testamentum volo esse ratum, quacunque ratione poterit, hoc est, omni iure, etiam codicillorum : imò etiam ex causa fideicommissi ab intestato. *ut est in l. 8. §. Lucius in fi. ff. de leg. 2. Sic enim & Paulus recitans eam formulam in l. antepen. §. 1. ff. Qui testam. fac. poss.* interpretatur videri voluisse testatorem omnimodò valere ea, quæ reliquit, etiam si intestatus decessisset.

Nam & rogatio legitimerum hæredum ab intestato venientium, sine ulla scriptura, pro clausula valet codicillari : quæ aliàs fideicommissaria nominatur. *l. 29. ex testamento. C. de fideicom. l. 24. generaliter. §. ex testamento. ff. de fideicom. libert. Papon. 20. Arêt. 1. n. 5. Hotoman, in comment. verb. iuris. in verb. clausula codicillaris.*

Plerunque tamen hæc clausula vulgo ita concipitur :

cipitur: ut si non valeat iure testamenti, valeat iure codicillorum, vel cuiuslibet alterius ultimæ voluntatis. *d. l. ult. §. illud quoq. d. l. cohæredi §. cum filio.* Quod aliàs in *d. l. 3.* exprimitur, in vicem codicillorum valere: eodemque alludit Vlpianus in *l. 1.* hic illis verbis, nec voluit quasi codicillos id valere. Estque hodie clausula illa usitatissima, quæ in omnibus terè testamentis appingitur à tabellionibus sive notarijs, ut notat Bartolus in *d. l. 1. & Viglius Zuichem ad tit. Instit. Quib. non est permiss. fac testam. & in tit. de pupill. subst. & Asius in l. 76. si stipulatus fuerim illud, §. cum stipulamur n. 10. ff. de verb. oblig.*

Formula clausulæ codicillaris ferè talis est:

Im fall diß mein Testament/Ordnung vnd
Geschäfte einziger vrsachen oder mangel
haben/von Rechts wegen nicht als ein Tes-
tament gelten solte / So sol es doch als ein
Codicill oder ander Geschäft eines letzten
Willens nach dem allerbesten / als es von
Gewonheit vnd Rechtswegen am meisten
Krafft haben möchte/geheissen sein/vnd al-
so auffgenommen/verstanden vnd unver-
bruchlich gehalten werden. &c.

- 8 An 3. clausula codicillaris omiſſa tacitè inesse intelli-
gatur, saltem ut per eam testamentum in vicem codi-
cilli sustineatur, de eo variè & controversè admodum
disputant iuris interpretes. Regulariter quidem
codicillaris clausula non subintelligitur, nisi expressa
sit, ita ut testamentum, cui hæc clausula non adiecta

fuerit, non valeat iure codicillorum. *d. l. 1. ibi, nec volu-
it quasi codicillos valere, & d. l. coheredi. §. cum filio d. l.
uli. §. illud quoq. ibi, nisi id ille complexus sit, ut videretur
codicillorum scriptura debeat obtinere. d. l. si iure, ibi, cum
non fuisset. adiectum, ut pro codicillis scriptum vales, Boer.
decis. 33.*

Sed quibusdam tamen casibus interdum tacite hæc
clausula intelligitur: idque coniecturâ aut præsumptio-
ne quadam, sumptâ vel ex magna affectione ipsius te-
statoris, ut in *l. 38. in testamento. ibiq. Gloss. ff. de fideicom.
libert. l. 1. in l. 16. non dubium. C. de testam. vel ex favore li-
bertatis. d. l. si iure, ibiq. Bald. vel ex singulari privilegio
ipsius testamenti, ut in testamento militis. *l. 3. & l. 19.
quereretur ff. de testam. milit. Itemque in testamento in-
ter liberos, secundum Gloss. in d. §. cum filio, & Bart. aliosq.
Dd. in d. l. militis, ut & in testamento piz causæ. Bald. in d.
l. si iure. & Dd. in l. 1. C. de sacros. Eccles. vel denique ex vi
& potestate clausulæ alterius, quæ huic æquipollet: vel
luti si testator dixerit velle se testamentum haberi pro
iusto ac legitimo: vel ut valeat omni meliori modo,
forma & causa, qua de iure commodissimè valere po-
test: aut ut valeat omni solennitate remota: aut ut vale-
at iure cuiuslibet ultimæ voluntatis. *Socin. cons. 142
n. 4. vol. 1. per doctrinam Bartoli in l. 7. verbis civilibus ff. de
vulg. & pupil. subst. aut si testator velit legata deberi, etiam
si hæreditas non adeatur ex testamento: aut si adies-
to distributivo. Quæquis mihi hæres erit, hæres ita nun-
cupatus dare damnatus fuerit: aut denique si hæres a
testatore iurare iussus fuerit, se legata præstaturum ex
minus solenni testamento: in quibus omnia tacite sub-
intelligitur clausula codicillaris: ut perinde haberi de-
beat;***

beat, ac si ea clausula adiecta esset: dummodò ad sit solennitas in codicillis necessaria. Quæ breviter ita perstringit & uno veluti falce comprehendit *Dionys. Gotof. ad d. l. ult. §. illud quoque in verb. nisi id ille complexus sit: de quibus alias latius tractat Bart. & Dd. in l. 76. Scavola ff. ad Trebell. & l. 13. illud §. 1. ff. de iur. codicill. Bald. in l. 1. C. Si quis omiff. caus. test. & in l. plenius ff. de legat. 2. Innocent. in c. 2. De ordin. cognit. Covarr. in Rubr. de testam. part. 2. n. 10. Wesenbec. in §. codicillis. n. 7. Inst. de codicill. l. 1. Clar. in §. testamentum. q. 8. Vaud. lib. 1. q. 27. Fr. Mancic. lib. 1. de coniect. ult. volunt. tit. 9.*

10 Ceterum clausulæ codicillaris vis & potestas hæc est, ut per eam sustineatur testamentum, si minus fortassis solenne aut perfectum sit: quippe quod se tueretur lege codicillorum, in quorum vim testamenti vis tota convertitur: ut & fideicommissa & verba eius directæ ad fideicommissum trahuntur: quo & relicta in eo debeantur, & ab intestato valeat quoque & conservetur testatoris voluntas. *l. 29. ex ea scriptura. §. ult. ff. Qui testam. fac. poss. l. 31 ex facto §. 1. ff. de vulg. & pupil. substit. l. 24. generaliter l. 28. ex testamento. C. de fideicom. libert. l. 11. si iure C. de manum. testam. l. ult. §. illud verò C. de codicill. Dd. & Bart. in l. 1. iunct. l. 8. & l. 13. illud §. 1. ff. ff. cod. & in l. 76. Scavola ff. Ad SC. Trebell. Bald. in l. quoties. n. 3. C. de hered. instis. las. in Aut. novissima. n. 20. ibidemq; Sichard. n. 21. C. de inoff. testam. & post alios DD. Mynsing. Schneid. & Wesenb. in §. codicillis. Inst. h. tit. l. 1. Clar. in d. §. testamentum. q. 49. And. Gail. lib. 2. observ. 114.*

Cete-

Cetera de effectibus & defectibus huius clausulæ latissimè persequitur Fabius Turretus *in tract. de clau. l. l. sua codicillari*: ad quem brevitatis studio auditores nostros remissos volumus.

CAPVT XXIV. QVIBVS MODIS CODICILLI Infirmantur.

S Y M M A R I A.

1. Codicilli iisdem modis, quibus testamenta, infirmantur!
& quidem duobus modis, n. 3.
3. Primum, posteriore testamento, & codicillis contrarijs,
non autem diversis: in quo tamen refert, utrum codicilli testamento facti sint, n. 4. & quatenus, n. 6. an verò ab intestato, n. 7.
5. Destructo testamento, seu principali, destruitur codicillus seu accessorium.



OSTEAQVAM HACTENVS de codicillorum ordinatione, eorumq; iure & potestate expositum est: sequitur deinde, ut de eorundem infirmatione breviter aliquid subijciamus.

Codicilli autem iisdem modis, quibus & testamenta, infirmantur: *secundum Azonem in 1 summa Cod. de codicillis. §. infirmantur codicilli, post. n. 6.*

Quod fit duobus precipuè modis: nimirum post, 2
 riore testamento, & codicillis contrarijs, nam si diversi
 tantum 3

tantum sint, utrique sustinentur: sicuti diversa legata: licet aliis posteriore testamento semper prius rumpatur: cum unius hominis non nisi unum testamentum esse possit: ut supra explicatum est.

Multum autem in eo refert, utrum codicilli testamento facti sint, an vero ab intestato.

Priore quidem casu, si codicilli ab eo facti sint, qui testamentum condidit: una cum ipso testamento, à quo codicilli pendent, & ex quo vires accipiunt (veluti testamento rupto aut irritato facto) etiam codicilli, & una quæ codicillis relicta sunt, intereidunt: non per se, sed alieno casu eius rei, à qua dependent, l. 3. §. ult. l. 14. quidam referunt, vers. nimirum l. 16. ab intestato, vers. ad testamentum, in fi. ff. de iur. codicill. l. 1. in princ. C. cod. Donell. lib. 7. Comment. Iur. civ. c. 19.

Quod ita accipiendum est, si testamentum & codicilli eodem tempore extiterint: ut tunc rupto testamento codicilli quoque rumpantur: siquidem destructo principali, veluti testamento, destruitur quoque accessorium, veluti codicillus: & cum principalis causa non consistit, plerumque nec ea, quæ inde dependent aut sequuntur, locum habent, per vulg. regulam in. l. 129. nihil dolo, §. 1. Et l. 178. cum principalis ff. de reg. iur. c. accessorium, eod. lib. 6.

At si testamento iam facto, ac deinde rupto, codicilli postea facti fuerint: non ob id, quia ruptum est prius testamentum, etiam codicilli postea facti simul rupti intelliguntur: eo quod ad testamentum illud iam antea ruptum, & quod ad extremum non constitit, nullo modo pertinere, aut ab eo pendere dici possunt: ac propterea si ab initio rectè facti codicilli, con-

traria voluntate non revocati sunt: neque ex testamento, quod iam ruptum & iure nullum est. dependent, omnino valent. Nam & ruptum testamentum, si codicillis postea aut etiam epistola à testatore confirmetur, si minus testamenti, at codicillorum iure valet. Quomodo Imp. Alexander ita hanc rem definit *in l. r. C. de codicill.* cuius hæc verba sunt: Rupto quidem testamento posthumi agnatione, codicillos quoque ad testamentum pertinentes non valere, in dubium non venit. Sed cum post ruptum testamentum patrem pupillorum vestrorum literas emisisse proponatis, quibus præcedens iudicium confirmavit: Prætor nihil contrarius fecit, si novissimam eius voluntatem secutus, relictum testamento. Reipublicæ fideicommissum, ut ex codicillis relictum, præstandum esse pronuntiavit.

Posteriore autem casu, si ab intestato codicilli facti sunt, iisdem quoque modis, quibus testamenta, infirmantur: excepto scilicet eo, quod agnatione posthumi non rumpuntur: quia scilicet non dependent ex testamento: nec ius eius sequuntur: sed per se & sua vi consistunt: ideoque ab intestato factis codicillis relicta etiam postea natus intestati successor debet. Siquidem codicilli tunc locum habent, quicumque ab intestato successerit, ut ait Paulus *in d. l. ab intestato. in princ.* eoque ipso differunt codicilli ab intestato à testamentarijs, secundum Gloss. & Paul. de Cass. *in d. l. r. C. cod.* Quæ de re supra quoque positum est: & de eo plura videre est apud Ius. in l. 34. plane ubi, §. si duobus, 11. n. 6. ff. de leg. 1. & in l. 115. cum stipulamur. n. 2. ff. de verb. oblig. & in præf. Frat. an. sis. sub forma libelli Pro legato rei singularis, & Glossa super verb. Nec valet nec valebit, & Ius. Dilect. de ars. an. sis. de substis. c. 26.

CAPVT XXV.

QVEMADMODVM CODICILLI aperiantur.

S V M M A R I A.

1. *Codicilli eodem modo aperiuntur, quo & testamenta.*
2. *Ratio, quòd sine publicatione nulla eorum executio effequeat.*
3. *Idem est in epistola, & qualibet alia scriptura testamenti, etiam imperfecta.*
4. *Interdictum de tabulis exhibendis etiam ad codicillos pertinet.*
5. *Ad causam testamenti pertinent etiam secunda tabula. & quoniam ea sint, & quæ earum sit ratio. n. 6.*



AD HANC QVÆSTIONEM, codicilli quomodo aperiuntur aut publicentur, singulare exstat rescriptum Imp Gratian. Valent. & Theodos. ad Hesperium Præfectum Prætorio in l. ult. ibi Bald. Cod. quemad. testam. aperi. inspic. & describ. Codicillos (aiunt) seu scripturam quolibet tenore formatam ea oportebit observatione in publicum proferri, qua testamenta panduntur,

Codicillienim æquè ut testamentum, sunt ultimas voluntas quædam; cuius executio aliter fieri non potest,

quàm inspectis cognitisque verbis codicillorum : quas inspicendi describendi que potestas cuilibet, vel suo vel alieno nomine petenti, dummodò eius inter sit, à iudice vel magistratu fieri debet. *l. 1. in princ. & §. 1. ff. Testam. quemad. aperi.* Nam & hæredi conventos à legatario codicillos edere oportet : quoniam eos hæres ignorare præsumitur. *l. 3. §. 1. & l. 2. non est ferendus. vers. si tamen postea codicilli ibi.* *Id. ff. de transactionibus.* non autem testamentum, cuius exemplum plerunque hæres habere solet. *l. 2. ibi Bald. Angel. & Alexan. ff. de edendo.*

Quomodo autem codicillorum editio sive publicatio peratur, *de eo est apud Specul. in tit. de testam. §. nec dicendum, in princ.*

Quod autem in rescripto Impp. simul sit mentio scripturæ quolibet tenore formatæ : ijs verbis intelligitur, non modò epistola fideicommissaria, quæ instat codicilli est : sed omnis omninò scriptura testamenti, etiam iure non perfecta. *l. 2. §. 1. ff. de tabul. exhib. §. 5. ff. de tabul. exhib.*

Nam, secundum Vipianum, interdictum de tabulis exhibendis, perinde ut & edictum de eisdem aperiendis, non tantum ad testamenti tabulas, verum ad omnia, quæ ad causam testamenti pertinent, ut & ad codicillos, pertinet : *ut est in l. 1. §. 2. cum aliquot. §. §. seqq. ff. de tabul. exhib.*

Ad causam autem testamenti pertinere videtur id, quodcunque quasi ad testamentum factum sit : in quacunque materia fuerit scriptum : quod contineat supremam voluntatem : & tam principales, quàm secundæ tabulæ ; *l. 2. §. 2.*

Quemad-

Quemadmodum enim codicilli pars intelliguntur testamenti, ita secundæ tabulæ principalium tabularum partem obtinere videntur, ait *Caius in l. 1. §. 1. ff. Testam. quemad. aperi.*

Quo in loco secundæ tabulæ vocantur pupillares: ideò sic dictæ, quòd pupillares substitutiones in parte inferiore testamenti sive in mæ cera ut auctores loquuntur, fieri solebant: & plerunque cavebant testatores, ne vivo testatore aperirentur. §. 3. *Inst. de pupill. substit. l. ult. ff. Ad. SC. Trebell. Caius lib. 2. Instit. tit. 4.* Ideoque si eas seorsim signatas testator reliquisset, non aperiebantur, nisi causa cognita. *l. 8. pupillares. ff. Testam. quemad. aperi.*

Quæ autem ratio, & quæ solennitas sit aperiendi aut publicandi testamenti: de eo alias prolixè differuimus. in parte septima *Tractatus de iure testamentorum & ultimarum voluntatum*: ut denuo ea hoc loco repetere non sit necesse,

CAPVT XXVI.

QVIBVS ACTIONIBVS IN CODICILLIS RELICTA PETANTUR.

SVMMARIA.

1. Duplex actio pro relictis ex codicillo competit.
2. Prima, *Condictio ex lege*, sive tanquam ex lege, & qualis ea sit: & ex quib. causis. detur n. 3.
4. Altera Actio ex testamento saltem utilis: non directæ, qua civilis & legitima est actio. n. 5. & quid ea sit. num. 6.

7. *Liberum est agere directâ actione ex testamento, vel
uili ex codicillis: sed unâ electâ, non datur recur-
sus ad alteram, num. 8. & cur. n. 9. Exceptio
una, in persona liberorum & parentum, n. 10.*
11. *Beneficium L. ult. C. de Edict. D. Adv. tollen. indul-
sum ei cui in codicillis relinquitur: ut & haredi
haredis, n. 12.*



ORRO DE ACTIONIBVS,
per quas in codicillis relicta petantur,
videndum est: de quibus sanè nihil in
Pandectis sub hoc titulo traditum est:
sed attingitur in l. ult. C. de codicill. & de eo
Specul. in tit. de testam. §. in primis vers.

Ex Codicillis.

Competit autem pro relictis ex codicillo duplex
actio: Prima est Condictio ex lege, siue tanquam ex
lege, *secund. Glos. in §. codicillis verb. relinquitur. Inst. de co-
dicill.* Nam cum codicilli ex iure civili introducti
non sint, sed moribus populi recepti paulatim, & con-
firmati postea iurisdictione magistratuum: *ut supra*
ostensum est de origine codicillorum: idcirco nec de ea ob-
ligatione novâ certum actionis genus olim proditum
est. Sed ex lege nova postmodum actio introducta: quæ
Condictio ex lege dicitur: cuius tamen nomen hodie
exprimi agendo necesse non est: sed sufficit exponere
negocium, ut gestum sit. De hoc actionis genere sic
scribit Paulus in l. uni ff. de condict. ex lege.

Si obligatio (inquit) lege nova introducta sit: nec
cautum eadem lege, quo genere actionis experiamur: ex
lege agendum est. Talis est conditio ex lege Iulia, &
Cincia, & legibus Talaris, teste Cuius. in d. l. uni & C. cod.
Tales sunt quoque alie actiones ex novis legibus & stat
utis

tutis vel consuetudinibus competentes, *secundū Theoph.*
in §. 24. Inst. de actionib.

- 3 Sed & pro relicto ad pias causas, sive testamento sive
 codicillis, cōperit *ex lege condicilia* actio: qua adimple-
 ri relicta postulantur, *ex lege Iustiniani Imp. in l. 46.*
sancimus. §. 6. si verò ibi. ex lege condiciliam movere C. de
Episc. & Cleri. & l. penult. §. ult. C. de donationib.

- 4 Altera actio, quæ in eandem rem datur, est actio ex
 testamento, non quidem directa, sed utilis. Nam ex
 testamento actio directa est civilis & legitima actio: quæ
 datur ei, cui testamento aliquid relictum est per lega-
 5 tum vel fideicommissum: cuius actionis fit mentio *in*
l. 33. si pluribus ff. de lega. 1. & in l. 76. cum filius familiars.
§. varijs actionibus. ff. de lega. 2. & in l. uni. C. de cad. toll.
 Eademque vocatur & legatorum actio petitiove. *l. 6. §.*
non simpliciter ff. Si quis omitt. caus. testam.

Quæ ideo ex testamento data nominatur directa:
 quia ex sententia & verbis legum descendit; veluti Les-
 gis XII. tabularum, ex qua origo manat testamen-
 torum.

- 6 Ex codicillis autem utilis est actio, hoc est, inflexa,
 & propter utilitatem civium accomodata legatis & fi-
 deicommissis, quæ codicillis relicta sunt. *in princ. Inst. de*
codicil. Estq; actio in personam, quæ datur adversus hæ-
 redem, veluti debitorem eius, quod in codicillis relictu
 est: qui ad eundem hæreditatem quasi contraxisse videtur
 cum legatarijs ceu creditoribus testatoris. *§. nostra*
autem. Inst. de legatu. §. hæres quoq. Inst. de oblig. qua ex
quat. contract. l. 1. & 2. C. Commu. de legatis.

- De qua actione illud præcipue constitutum est:
 7 ut si quis elegerit agere directa actione ex testamento:
 veluti

veluti si dixerit sibi legatum reliquū testamento defuncti, aut etiam se heredem institutum esse: non posse eum, si forsan subcumbat, postea de eadem reagere utili actione, tanquam fideicommissi universalis petitione. Est quidem hoc in ipsius arbitrio positum, utro iure agere velit, directo, an utili: verum unius electione præcludit sibi aditum alterius iuris petitionis.

Ratio est, quia hæc inter se repugnantia sunt & contraria: dicere esse testamentum, & dicere esse codicillos: quorum alterum excludit alterum. Quo fit, ut electione unius, inducatur renunciatio alterius, *l. ult. ff. de iure codicill.*

Quod adeo obtinet, ut etiam si testator adiecerit, velle se quasi codicillos valere, si non valerent iure testamenti: tamen eligere agentem oporteat, veline directo petere, an per fideicommissum: nec licebit una actione electa, ad alteram denuò transilire: exceptis 10 solis personis parentum & liberorum: quibus quia defunctorum hæreditas debetur, non immerito permittitur, ut unius viæ electione facta ad aliam redire possint: ita, scilicet ut si ex testamento petentes succubuerint iterum per codicillos, fideicommissi numine petere possint, quod hæreditatis iure amiserunt.

Denique eum, cui in codicillis reliquum est, rectè uti posse beneficio *l. ult. C. de ed. et. D. Hadriani tollen.* communiter traditum est. *Bald. & Paul. de Castr. in l. ult. C. de codicill. & in a. d. l. ad Specul. in tit. de testam. col. ult.* Perinde ut & hæredi hæredis idem hoc remediū conceditur *secundum Bart. in l. 1. n. 11. C. de Ed. et. D. Had. tollen. & Lasè Tirag. in tract. de mor. p. 2. de v. par. 2. declar. §. n. 17.*

CAPUT

C A P V T XXVII.

QVIBVS MODIS CODICILLI DIFFERANT à testamentis.

S V M M A R I A.

1. Codicilli à testamento pluribus modis differunt, Primò origine, n. 2. deinde usu, n. 3. tùm forma & solennitate, n. 4. praterea materia, veluti hereditate, qua codicillis non datur, ut testamento: ex quo vires accipiunt codicilli, n. 5. & 6.
7. Codicillus non, ut testamento, sub conditione instituere licet.
8. Codicillus codicillo mutari aut emendari potest: Aliud est in testamento: & cur n. 9.
10. Pluribus codicillis factus, omnes valent, dummodò inter se non sunt contrarij: at testamentum non nisi postremum valet.
11. Postremò differunt ipso quoque effectù, veluti actione.



RELIQVVM EST, VT QVOMO:
do codicilli à testamento differant, breviter colligamus.

Pluribus autem modis à testamento codicilli differunt.

- Primùm enim, quod ad originem
2 atinet, testamentum ex iure legitimo & civili descendit, hoc est, ex iure antiquissimo XII, tabularum, in illo

versu: *Paterfamilias uti super pecuniâ tutelæve rei sue legasset, ita ius esto.* Cui legi postea accesserunt aliæ leges testamentariæ propemodum infinitæ: ut est Lex Velleia, Cornelia, Falcidia, Fusia, Iulia, Papia, & innumerabiles aliæ.

Codicillorum verò origo non est ex legibus populi Romani: sed ex more quodam & iurisdictione magistratuum, qui auctoritatem codicillis addiderunt. *in princ. Inst. de codicillis.*

Secundò codicillorum usus latior est, quàm testamenti: Siquidem non tantùm testamento, verum etiam ab intestato codicilli relinquuntur: quod ad divisionem eorum pertinet. *§. non tantùm Inst. de codicill.*

Tertiò codicilli formam certam iure civili præscriptam nullam habent, ut testamentum. *§. ult. Inst. cod.* Nam ob id recepti sunt codicilli, ut esset expeditior aliqua ratio ultimæ voluntatis condendæ aut supplendæ, tot regulis iuris, seu solennitatibus, non impedita. Itaque codicilli absque ullis iuris civilis solennibus fiunt: quæ alioquin in testamento necessariò desiderantur. Neque enim testium iile septenarius numerus hîc requiritur: neque etiam eorum rogatio aut subsignatio: sed quinque sufficit testium numerus, eorumque subnotario. *l. ult. C. de codicill. & §. ult. Inst. cod.* Quam ob causam etiam codicillus minùs solennis & informis defuncti voluntas suprema à quibusdam definitur.

Quartò, quo ad materiam, codicillis non, ut testamento, verbis directis dari vel adimi potest hæreditas. *§. codicillis. Inst. h. tit. l. 1. o. quod per manus. ff. cod.* Perinde ut nec testamento inutiliter data hæreditas, codicillis

cillis confirmari potest, tanquam hæreditas. *l. 2. §. ult. & l. 6. ff. d. rit. l. penult. §. sed cum. C. de necess. serv. hered. inst.*

Quæ summa & præcipua est differentia : Cuius hæc ratio à Iustiniano exponitur : ne scilicet confundatur ius testamentorum & codicillorum *d. §. codicillis*. Nam si codicillis, qui nullam iuris solennitatem desiderant, idem liceret, quod testamentis : omne ius testamentorum tantis vigilijs inventum atque excogitatum subito interiret : cum nemo futurus esset, qui testamentum facere vellet, si idem posset codicillis efficere.

Sed à Papiniano *in d. l. 10. quod per manus*, paulò subtilior ratio adfertur : ne scilicet per codicillos, qui ex testamento valent, confirmari dicatur testamentum : quod vires accipit ab institutione hæredis. Quæ ratio his explicanda est : quia codicilli vires accipiunt ex testamento : quippe cuius pars & sequela sunt : non autem è diverso testamentum caput vires à codicillis : quod esset præposterum, & valde absurdum : si scilicet summum caput testamenti, quod est hæredis institutio, in codicillos transferretur.

Quintò, testamento hæredes sub conditione instituere licet : secus autem est in codicillis. *d. l. 6. & l. 13. illud enim §. ult. ff. & l. ult. C. cod.* Nam etsi hæredi in testamento purè scripto conditio aliqua in codicillis adijciatur : minimè tamen huic parere hæres tenetur : sed eâ reiectâ, hæreditatem purè, ac si nulla conditio adscripta fuisset, consequitur. *d. §. codicillis, vers. neq. conditionem*. Nam in defectu conditionis de ademptione hæreditatis cogitasse intelligitur. *l. pen. in fi. ff. de condit. inst.*

Sextò potest codicillus codicillo non solum mutari, verum etiam suppleri atque emendari. Aliud vero est in testamento, quod nec mutari nec emendari potest: sed posteriore testamento totum tollitur, *l. 3. C. de codicill.*

Ratio est, quia codicillis non continetur universum ius defuncti, hoc est, hæreditas: sed res tantum certæ aut singulares, vel particulares: in quibus solis hæres quis fieri potest: eoque ipso vel maxime codicilli à testamento differunt. *Bald. in d. l. 14. non codicillum Cod. ac testam. Alex. in l. 13. quoties C. de hered. inst.*

Septimò ex eadem ratione consequitur altera illa differentia priori cohærens: quòd si quis plures codicillos fecerit, omnes valent dummodo inter se non contrarij sint. *l. 6. §. codicillos ff. h. tit. l. 3. C. de l. §. ult. Inst. cod.* Quod non similiter dici potest de pluribus testamentis, ex quibus unum valet duntaxat, quod scilicet posterimum est: semper enim posteriore testamento prius rumpitur aut tollitur. *§. 2. Inst. Quib. mod. test. infirm.*

Postremò ex codicillis Condicio ex lege, vel actio ex testamento saltem utilis erit: si scilicet testamento non confirmati sint: At ex testamento, ut & ex codicillis testamento confirmatis, nascitur actio ex testamento directa: utraq; tamen eandem habet vim atq; efficaciam: cum vicem testamenti codicilli habeant, præsertim testamento confirmati. *l. uni ff. de cond. ex legel. 37. r. si iura in princ. ff. ad SC. Trebell. l. ult. ibiq. Dd. C. de codic. §. ult. ibi Mynsing. & Schneid. in si. Inst. cod. tit. & Gloss. in l. 5. si quis cum §. ult. & in l. penult. ff. d. tit.*

Atq; hæc quidem de iure codicillorum pro hoc tempore in medium attulisse sufficiat.

SOLI DEO GLORIA.



EX

BARNABÆ BRISSONII REGII

Consistorij Consiliary, amplissimiq;
 natu Parisiensis Præsidis,

DE

FORMVLIS ET SOLENNIBVS

populi Romani verbis

LIBRO VII.

SYMMARIA.

1. Codicilli ad quos scribantur: & qua scriptura codicillorum vni obtineat. n. 2.
3. Codicilli quot modis sunt: præsertim qui ad causam testamenti pertinent, & qui ad testamentum facti codicillis dicantur. n. 4.
5. Codicilli ab intestato quomodo fiant.
6. Formule variae codicillorum ex Pandectis, & Tacito. n. 7. & Novel. Iustin. 159. n. 8.
9. Codicillorum quod ius & qua potestas.
10. Codicillus hereditas directò neg. datur, neg. adimitur: & quid si per fideicommissum. n. 11.
12. Codicillus intores an dari possint, aut etiam removeri.
13. Libertas quomodo codicillis detur aut adimatur, purè, vel sub conditione.
14. Legatorum quantitas declarari potest codicillis: imò & ea adimi vel minus.

15. Codicillis an perinde ac testamento, dies legati cedat.
 16. Codicillis bonorum fit quandoq. divisio.
 17. Plures codicillos facere licet, etiam alterius manu
 scriptos.
 18. Codicilli quemadmodum claudantur & aperiantur.
 19. Epistola fideicommissaria quæ, & ad quos scribantur.



CODICILLI AD HAEREDES SCRIBEBANTUR. *l. legatorum. §. qui plures ff. de leg. 1. l. qui gravi ff. de iur. codic. vel. ut ait l. qui dam referunt. ff. eod.* Codicillis sermo ad heredem conferebatur: Et quidem vel ad hæredes scriptos testamento, vel ad heredem legitimum sermo conferebatur. *l. is qui ff. eod.* Codicilli verò vel ad omnes hæredes scribebantur, vel ad unum ex his. *l. legatorum, §. ult. ff. de legat. 2. d. l. qui gravi l. is qui unum. ff. de iure codicill.*

Certè omnis scriptura instar codicillorum non habebat: sed hac mente scribi eam, ut pro codicillis esset, necesse erat. *l. illud. ff. de iure codi.* Proinde nec literæ, quibus hæreditas promittebatur, vel animi affectus exprimebatur, codicillorum vim obtinebant. *l. literæ ff. eod.* Ac nonnunquam qui sufficientium testium facultatem non habebat, ad testamentum conficiendum, is codicillos conficiebat. *l. conficiuntur. §. 1. ff. de iure codicill.* Tabulæ certè testamenti non intelligebantur, in quibus hæres scriptus non erat, & magis codicilli quàm testamento existimabantur. *l. ult. ff. eod.*

Conficiuntur autem codicilli quatuor modis:

Auf

Aut enim in futurum confirmabantur, aut in præteritum, aut per fideicommissum testamento facto, aut sine testamento. *l. conficiuntur. ff. de iure codicill.* Testamento facto, codicilli ius testamenti sequebantur, pertinebantque ad testamentum, quoquo tempore factum esset: Ad id enim referebantur. *l. Ploriana l. ab intestato. l. conficiuntur. § si miles. ff. eod.* & pro parte cerè testamenti habebantur, observationemque & legem inde traditam servabant *d. l. quidam referunt.* Ac pars testamenti intelligebantur. *l. si cui ff. Testam. quemad. aperiri.* Proinde appellatione eorum, *Quæ ad causam testamenti pertinent,* codicilli continentur. *l. 2. §. si dubietur. ff. Testam. quemad. aperiri. l. 3. §. si coactillos. ff. de SC. Syllan. l. 1. ff. de tabul. exhib.*

Et codicilli quidem omnes, qui post testamentum fiebant, *Ad testamentum facti* dicebantur: licet testamento confirmati non essent. *l. post legatum § qui principale. ff. de his que ut indig. l. milites ff. de testam. milit.*

Fiebant & ab intestato codicilli. Nam & intestatus moriturus, codicillis ab hæredibus, ad quos lege bona sua reditura erant, seu ad quos legitima eius hæreditas vel bonorum possessio perventura erat, ac denique à quocunque intestati successore fideicommissum dabat *l. 2. ff. de fideicom. libert. l. ult. §. Lucius ff. de legat. 2. l. ex parte. §. 1. ff. Famil. erisc. §. non tantum Inst. de codicill.* Hinc Iulianus in *l. si quis cum ff. de iur. codicill.* Si quis (inquit) cum testamentum nullum habebat, codicillis fideicommissa hoc modo dedit: *Quævis n. hi hæres erit, bonorumvè possessor, eius fideicommissio* Vlpianus in *l. quia autem. ff. si quis omis cau. test.* Codicillos feci ab intestato: *Perijg. a fratre, ut si legitima hæreditas ad eum pertineret, fideicommissa prestares quibusdam.*

Ab

nomine denos, legasse proponit. Et §. *postremus*, ead. lege post testamentum factum nata filia, codicillis ita cavet: *Si quid testamento, quod ante hoc tempus feci, dari volui: peto ab his, uti tertiam partem Pelina filia mea reddant.* Idem in l. *cum quis decedens* §. *qui testamento ff. cod.* Testator fecit codicillos: quibus & hoc præcepit, ut prætor hos codicillos, si quid aliud prolatum esset, non valeat. Et §. *Seium*, ead. l. codicillos refert huiusmodi: *Lucius Titius Scia heredi sua, quam pro parte dimidia institui, salutem: Mævium libertum meum, quem in testamento pro parte dimidia heredem institui, eam partem hereditatis veto accipere, cuius in locum partemve eius, Publium Sempronium dominum meum heredem esse volo.* Idem Scævola in l. *uxorem* §. *codicillis ff. cod.* codicillorum caput refert, quod aliàs supra adscripsimus. Præterea in l. *codicillis ff. de annu. lega.* Codicillis testamento confirmatis, fundum libertis legavit, eumq; alienare vetuit, persinere voluit & ad filios libertorum, vel ex his natos. Deinde hæc verba adiecit: *A quibus præstari volo heredi, ex redditu eius fundi, decem per annos singulos, u. g. ad annos triginta quinque, à die mortis mea.* Et in l. *ult. §. Lucius ff. de leg. 2.* Lucium Titium intestato decedentem, cum haberet uxorem, & ex ea filiam emancipatam, codicillis hæc verba inseruisse ait: *Pertinent autem hi codicilli ad uxorem & filiam. Primum autem rogo sic inter vos agatis, ut me vivo egistis. Itaq; rogo, ut quidquid aut ego reliquero, aut quod vos ipsi habetis, commune vobis sit.* Quam clausulam idē Scævola in l. *Lucius Titius, in prin. ff. Ad SC. Trebell.* repetit in hunc modum: *Pertinent autem hi codicilli ad uxorem & filiam. Itaq; rogo quidquid*

aut ego reliquero, aut vos ipsa habetis, committere sit: Quod si ego non rogarem, vos pro vestra pietate faceretis. Et in §. tres heredes. ead. l. codicillis ita quē cavisse proponit: Vnciam, ex qua feci Stichum heredem, si quam Seius contraversam moveret, ad Mævium fratrem meum reverti volo: Tu frater secundum fidem & pietatem tuam, quidquid ad te perveneris ex hereditate mea, Sticho filio tuo restitues: quod ut facias, fidei tua committo.

Cæterum Tacitus lib. 3. codicillos d. Pisone iam moriente in hunc fermè modum compositos refert: 7
Conspiratione inimicorum & invidia falsi criminis oppressus, quatenus veritati & innocentia mea nunquam locus est: Deos immortales testor, vixisse me, Cæsar, cum fide adversum te, neq. alia in matrem tuam pietate. vosq. oro liberis meis consulatis: ex quibus Cn. Piso qualicunq. fortuna mea non est adiunctus, cum omne hoc tempus in urbe egerit. M. Piso repetere Syriam dehorsatus est. Atq. utinam ego potius filio iuveni, quàm ille patri seni cessisset. Eò impensius precor, ne mea pravitate pœnas innoxius luat. Per quinq. & quadraginta annorum obsequium, per collegium consulatus quondam D. Augusto parenti tuo probatus, & tibi amicus, nec quidquam post hæc rogaturus, salutem infelicis filij rogo.

Capita a. quædā codicillorum Græcè scriptorum habentur in l. cum quis decedens. §. codicillus. & l. qui habebat ff. de leg. 3. Iustinianus etiam in Novell. 150. hoc codicilli Græci caput citat, sub tit. Ut restitutiones fideicommissi usq. ad unum gradum consistant.

Δήλον ποιῶ, ὅτι περὶ ἤδη ἐγγράφῳτ ἐθέμην δ. α. θήκη, καὶ τὰ ἐν αὐτῇ καθ' ὃν ἰδοῦμαι τὸ πρόπον διετύπωτα. καὶ ἐξέλομαι καὶ κελύω πάντ' ὅσα τῇ αὐτῇ διαθήκῃ ἐμφέρεται, ἐκ παντὸς τῶν

πρὸς ἰσχύειν, πλὴν μόνων ἐκείνων ὧν ἀνέστις τῶν μετὰ τὴν κωδ.
 κίλιν μὴ τυπώσω, ἢ καὶ ἀφέλωμαι τινα τῶν καταλειπμέ-
 νων λεγμάτων. Βύλομαι τίνω καὶ κελύω, τὸ προάσκειν μετὰ
 καλῶμενον τὰ Κωπάρια, ὅπερ ἐν τῇ προσηρμένη διαθήκῃ
 Κωνσταντίνῳ τῷ μεγαλοπρεπεστάτῳ μετὰ ἡμῶν κατέλιπον, δοθῆ-
 ναι καὶ διαφέρειν τελείας νομῆς καὶ διαποτείας, δικαίῳ
 ἱερῶ τῷ λαμπροτάτῳ καὶ βυγενεστάτῳ μετὰ ἐκ γό-
 νῳ, ἡμῶν Κωνσταντίνῳ τῷ μεγαλοπρεπεστάτῳ μετὰ ἡμῶν, σύμπασι
 τὸ αὐτὸ προάσκειν, μετὰ τῶν ὄλων ἐν αὐτῷ πραιτωρίῳ, καὶ σκα-
 λῶν ἀπασῶν, καὶ τῶν μιοδουμένων (εἴτε ἐνδον τῆς πύλης, εἴτε
 ἔξω τῆς πύλης) οἰκημάτων καὶ ἐργαστηρίων, καὶ τῶν λατρῶν, καὶ
 τῶν κήπων τῶν τε ἐνδον καὶ τῶν ἔξω τῆς τείχεος, καὶ τῶν ἱπποδρό-
 μων, καὶ τῶν ἐν αὐτῷ κήπων, καὶ κινέστης, καὶ παντὸς ἀπλῶς καθ'
 οἷον δῆποτε πρόπον ἀρμύζοντος μοι δικαίῳ ὅπῃ τῷ αὐτῷ προά-
 σκει. δοθῆναι μέλοι βύλομαι τὸ αὐτὸ προάσκειν τῷ προσηρμέ-
 νῳ λαμπροτάτῳ μετὰ ἐκ γόνῳ αὐτεξούσιῳ κατ' ἐμαγκισπασίαν
 παρὰ τῆς οἰκίας πατρὸς μετὰ τῷ ἐμῷ τελευτῶν. μηδεμίαν δίδο-
 μένην ἀδείας τῷ αὐτῷ βυγενεστάτῳ μετὰ ἐκ γόνῳ, ἀλλὰ μηδὲ τοῖς
 εἴτε ἐκ ταύτης μετὰ τῆς διαθήκης, εἴτε ἐκ διαθήκης τῆς αὐτῆς
 λαμπροτάτῳ μετὰ ἐκ γόνῳ διαδεχομένοις τὰ αὐτὰ δίκαια, τῆς
 διαπωλῆσαι ἢ αὐταλλάξαι ἢ δωρήσασθαι τι, ἢ ὅπως δῆποτε
 ἐκποιῆται τὸ αὐτὸ προάσκειν, ἢ μέρῳ τὴν ἔξω αὐτῆς, ἢ δίκαιον,
 ἀλλὰ τὸ βύλεσθαι μετὰ τὸ αὐτὸ προάσκειν, ἢ τοι οἰκίαν, διακείμε-
 νον ἢ διακείμενην ἐνδον τῆς πύλης τῆς Συκῶν τείχεος, τῆς ἀπα-
 γῆς ὅπῃ τὸ βίαιον μαρτύριον τῆς ἀγίας Θέκλας, μέναι
 ἀλλὰ παντὸς καὶ διηνεκῶς ἐν τῇ ἐμῇ Φαμίλιᾳ, καὶ μηδέποτε ἐξελθεῖν
 τῆς ἐμῆς οἰκίας. Βύλομαι δὲ καὶ κελύω, εἴπερ συμβῇ τὴν προ-
 ηρημένον βυγενεστατὸν μετὰ ἐκ γόνον ἱερῶν τελευτῆσαι ἐν ἀνη-
 βότητι, ἢ καὶ μετὰ ἀνηβότητα, ἐκ τῶν μέντοι παίδων, ἐκ νο-
 μίων γάμων αὐτῷ τικτομένων, περιέρχεσθαι καὶ διαφέ-
 ρειν ἢ τοι δόξα καταστῆναι τῷ νομῶν καὶ διαποτεῖναι τῆς αὐτῆς
 προάσεως, ἢ τοι οἰκίας, τῷ μεγαλοπρεπεστάτῳ αὐτῷ

πατρὶ καὶ πατρίῳ, ὅτι τῷ αὐτῷ ὄρω τὴ μὴ ἐκπεσεῖναι ποτὶ ἐκ
τῆς ἐμῆς Φαμιλίας, ἢ ἐκ τῆς ἐμῆς ἐνόματῳ.

*Latina verba codicilli huius post testamentum facti in
allegata Nouell. 159. ita se habent.*

Manifestum planè facio, quod pridem testa-
mentum per scripturam fecerim: & quæ in eo con-
scripta sunt, ex animi mei sententiâ composuerim: vo-
loq; ac iubeo, ut omnia, quæ in eo testamento continen-
tur, omnimodò firmitatem obtineant: his solis exce-
ptis, per quæ foris in hoc meo codicillo vel aliquid mu-
tavero, vel relicta alicui legata ademerò. Volo igitur
ac iubeo, ut suburbium illud meum, quod Coparia ap-
pellant, quod in proposito testamento magnificentis-
simo filio meo Constantino reliqui, detur: & pleno
proprietas atque possessionis iure ad clarissimum pa-
triter & generosissimum nepotem meum, Constantini
magnificentissimi filii mei filium Hierium simul uni-
versum pertineat, cum omnibus prætorijs, quæ in eo
sunt, & omnibus scalis (*traiectibus marinis, vel portibus
aut stationibus navium*) & quæ vel intra urbem, vel ex-
tra urbem propensione elocantur, ædibus atque offici-
nis, & balneo, & hortis, tam intra quàm extra muros
existentibus, & hippodromo, neque non orto, qui in
iplo est, & cisterna, atque omni denique iure, quod ullo
modo in eo mihi suburbio competit. Idipsum verò
suburbium tunc demum prædicto clarissimo nepoti
meo Hierio dari volo, cum primùm post mortem me-
am patris sui potestate solutus, per emancipationem
sui iuristaetus erit: nulla licentia eidem generosissimo
nepoti meo concedenda; ut præfinitum rei terminum
excedat: aut ijs, qui vel ex hoc meo, vel eiusdem cla-
rissimi

issimi nepotis testamento in eadem iura successerint, ut idem suburbium, vel partem eius aliquam, vel ius divendant permutentve, aut alicui donent, aut quorunque denique titulo abalienent, propterea quod hoc ipsum suburbium. & ædes situm sitasvè intra portam muri siculnei, quâ via ducit ad sacrosanctum Martyrium sanctæ Teclæ, per omnia & perpetuò velim permanere in familia mea, neque unquam de nomine meo egredi. Volo autem & iubeo, siquidem eveniat, ut generosissimus nepos meus Hierius vel intra pubertatem, vel etiam post pubertatem sine liberis tamen legitimo matrimonio procreatis moriatur: ut eius suburbii siue ædium possessio simul & proprietas perveniat & deferatur aut restituatur magnificentiſſimo patri eius Constantino sub eadem conditione, ne unquam de familia mea meoque nomine abalienentur. *Hæc ille.*

- 9 Porro quo iure ætate sua codicilli essent, exponit Plinius Secundus. *Epist. 18. lib. 2.* his verbis: Tu quidem pro cætera diligentia tua admones me, Codicillos Aciliani, qui me ex parte instituit hæredem, pro non scriptis habendos: quia non sint confirmati testamento: Quod ius ne mihi quidem ignotum est: cum sit ijs etiam notum, qui nihil aliud sciunt: Sed ego propriam quandam legem mihi dixi: ut defunctorum voluntatès etiam si iure deficerentur, quasi perfectas tuerer. Constat autem codicillos istos Aciliani manu scriptos. Licet ergo non sint confirmati testamento, à me tamen ut confirmati observabuntur. *Iustinianus in Inst. tit. de codicill.* Sed cum ante testamentum factum codicilli facerant, Papinianus ait, non aliter vires habere,

quàm si speciali postea voluntate confirmentur. Sed Divi Severus & Antonius rescripserunt, ex ijs codicillis qui testamentum præcedunt, posse fideicommissum peri: si appareat eum, qui testamentum fecit, à voluntate, quam in codicillis expresserat, non recessisse.

Sanè codicillis hæreditas neque dari, neque adimi directò poterat: & ideo nec exhereditatio scribi, Sed nec ¹⁰ conditionem hæredi instituto codicillis adijcere, vel directò substituere quis poterat. *§. codicillis Inst. de codicill. l. quod per manus. ff. de iure codicill. l. quidam in fi. ff. de condit. instis.* Per fideicommissum tamen hæreditas codicillis iure relinquebatur. *d. §. codicillis.* Licet autem codicillis hæreditas dari non posset: attamen talis institutio ¹¹ testamento facta, *Si codicillis quem heredem scripsero, vel cuius nomen codicillis adscripsero, ille mihi hæres esto,* non erat inutilis. Non enim videbatur hæreditas codicillis data, quod non licebat: sed conditionalis est institutio, quæ testamento data esset. *l. institutio salis. ff. de condit. inst. valebat & hæc institutio, Ex qua parte codicillus Titium heredem scripsero, hæres esto, l. si ita quis scripserit. ff. de hered. instis.*

Codicillis etiam testamento confirmatis, Tutores ¹² dari poterant. *l. testamento. ff. de testam. tut.* Tutor quoque testamento datus, poterat codicillis velari tutor esse. *l. tutor datus. ff. cod. Sævola in l. ult. ff. cod.* Cùm codicillis, ideo allos tutores significasset: quoniam testamento datos, quosdam defunctos, aut excusationem habere posse comperisset,

13 Sed & libertates codicillis dabantur, *l. uxorem. §. codicillis l. cum quis decedens. §. pater ff. de legat. 3. l. 2. ff. de fideicom. libert.* Sic in *l. Lucius. ff. de liber. legat.* Lucius Titius cum Erotem auctorem haberet, codicillis ita cavisse dicitur: *Erotem liberum esse volo, quem rationes reddere volo eius temporis, quod erit post novissimam meam subscriptionem.* Planè libertas sicut dari, ita & adimi codicillis testamento confirmatis poterat: ut tamen eo modo adimeretur, quo & data erat: *quemadmodum Ulpianus tit. 2. Inst. tradit.* Idque & comprobatur *l. un. ff. de adempt. libert.* Quoties autem numerus servorum propter legem Fulsiam Caniniam ineundus erat, codicillis testamento confirmatis datæ libertates cum his, quæ testamento datæ erant, concurrebant: & sive antecederent, sive sequerentur testamentum, novissimo loco habebantur: quia utraq; libertates testamento confirmabantur, *auctore Paulo lib. 4. Sentent. tit. 14.* Poterat & testator codicillis purè libertatem dare, quam sub conditione testamento dederat, & ita conditionem extinguere *l. quidam §. ult. ff. de legat. 1.* Codicillis planè etiam si non confirmatis adscriptum fideicommissum iure debebatur, *ut tradit Paulus lib. 2. Sentent. tit. 1.*

14 Interdum autem legatorum, quæ testamentis dabantur, quantitas codicillis declarabatur. In testamentis enim ita quandoque, verbi gratiâ, scribebatur: *Quantum codicillis Titio legavero. l. si ita scripseris ff. de condit. & demonstr.* Modestinus in *l. qui plures. ff. de usu & usufru. leg. 1.* Qui plures habebat liberos, testamento suo dixit, se habitationem tuam relinquere ijs, quos codicillis designasset. Codicillis verò perinde dies cedebat, atque testamento relictorum, *l. quod purè, §. ult. ff. Quand. dies legator.* Sed

Sed & legata testamentis data, quandoque codicillis adimebantur, vel minuebantur *l. 2. ff. de cond. indeb. l. fil. us. §. matri. ff. de adim. legat. Inst. de adempt. legator.* Scævola in *l. alumna. §. 1. ff. d. tit.* Codicillis quendam XX. libras auri, quas Semproniz alumnae testamento legaverat, codicillis ad Mevium transtulisse, & fidei eius commisisse in hæc verba ait: *Viginti libras auri, quas testamento Sempronie alumna mea reliqui, eas dari volo Mævio, cautionibus interpositis, ut ex ea summa fidem Sempronie, quamdiu advixerit, præstet menstruos denarios quinq., & vestiarij nomine denarios centenos vicanos quinos; idq. fidei vestra committo.* Certa sum autem, te, Mævi, pro tua pietate periturum ab hærede tuo, ut voluntas mea in persona alumna mea duret. Idem in *l. Cato Scio. ff. de alim. vel cib. lega.* Codicillis eandem summam vetuit dari Catio Scio: sed dari Pub. Mævio voluit. Idem in *l. Seia ff. de Inst. & Instru.* Seia ex parte hæredi institutz, fundos quendam per præceptionem dedisse instructos, cum suis villicis & reliquis colonorum: deinde codicillis ita scripsisse proponit: *Postea mihi venit in mentem: Seia fundos quos reliqui, ita ut sunt instructi rustico instrumento, supellectile, pecore & villicis, cum reliquis colonorum & apotheca habere volo.*

Interdum & bonorum suorum divisionem codicillis paterfamiliâs faciebat. Scævola in *l. ex parte §. 1. ff. Famil. ercis.* Intestato moriens codicillis prædia sua omnia & patrimonium inter liberos divisit: ita ut longè amplius filio, quàm filia, relinqueret. Idem in *l. alumne §. qui filius. ff. de adim. legat.* patrem qui penè omnium bonorum suorum divisionem testamento fecerat, postea codicillis longè aliam inter easdem perso-

personas divisionem fecisse narrat. Codicillos autem etiam plures quis facere poterat: nullam quippe solennitatem ordinationis desiderabant: neque necesse erat ipsius, qui faciebat, manu scribi vel signari. *l. Divi §. 1. ff. de iure codicill. §. ult. Inst. de codicill.* Codicilli autem non minùs quàm testamenta, claudebantur, mortuoque testatore aperiebantur. *l. si tibi homo §. si testamento ff. de legat. 1. l. Marcius. §. cum quis ff. de legat. 2. l. 3. §. si quis codicillis ff. de SC. Syllan. l. libertis. §. posthumus. ff. de alimen. vel cibor.* Interdum autem codicillos mandabat testator non nisi post mortem hæredis aperiri. *l. quidam §. si quis filium ff. Ad. SC. Trebell. l. ult. §. ult. ff. de legat. 2.*

Epistolæ etiam quandoque ad hæredes scribebantur. D. Hieronymus in vita Hilarionis. testamenti vice Epistolam brevem scripsit. Cuiusmodi epistolis fideicommissaria nomen. *l. cum quis decedens §. pater. ff. de legat. 3.* Exempla aliquot eius generis subiungam. Papinianus in *l. miles ff. de legat. 2.* Miles ad sororem epistolam quam post mortem suam aperiri mandavit, talem scripuit: *Scire te volo, donare me tibi aureos octingentos.* Scævola in *l. ult. ff. eod. tit.* postea epistolam scripsisse dicitur, qua & quicquid in peculio habuit filius, ei donavit. & adiecit, præcipua hæc cum, sui que iuris, & post mortem suam habere velle. *Et in d. l. cum quis decedens. §. pater.* Idem pater decedens epistolam fideicommissariam ad filium suum scripsit in hæc verba: *L. Titio filio suo Sal. Certus de tua pietate, fidei tue commisso, uti des præstes illi & illi certam pecuniam, & lucionem servum meum liberum esse volo.* Et in §. nuptura. ead. l. uxor

per Epistolam petit à superstitute filio: uti quandoque partem dimidiam duntaxat dotis exigeret, & ea contentus erit: alteram autem partem apud maritum eius remanere concedat. Idem in l. epistolam ff. ad Trebell. Epistolam ad hæredem suum in hæc verba scripsit: *Titius Cornelio Heradi suo Sal. A te peto, Corneli, quoniam ad te devoluta est pars matris meae, item pars Sempronij curatoris quondam mei, contrariâ fortunâ usi: & per hoc solum as meus apud te esse speratur, ut reddas, restituas Caio Seio uncias quatuor. Et in l. alumna §. ult. ff. de adim. legat. Mater de portione hæreditatis quam Prisciano filio tabulis testamenti dederat, ita epistola cavisse dicitur: Quoniam cognovi Priscillianum filium meum in extremis esse, iustissimum & piissimum duxi, portionem eius hæreditatis, quam ei testamento dederam, legare Mariano fratri meo, & Ianuario marito meo, æquis portionibus; Et si quid ei amplius legaveram, ut si quid ei humanitus contigerit, do lego, dariq. eis volo. Paulus in l. quasitum §. 1. ff. de legat. 3.*

Eadem epistolam talem emisit: *Argentum omne, & suppellectilem, quodcumq. habeo, tibi dono, & quidquid in prædio Semproniano habeo.*

F I N I S.



ROLAN-



ROLANDINI PASCHAGERII
Bononiensis Tractatus
DE CODICILLIS.

Ex secunda Parte Florum testamentorum.

CAPVT I.

Quid sit codicillus, quis codicillari possit, & quando
possint fieri codicilli.

S Y M M A R I A.

1. Testatus pro parte, & pro parte intestatus nemo potest
decedere.
2. Codicilli unde, & ad quid sic dicti. & n. 3.
4. Codicilli an possint fieri sine scriptura.
5. Codicillus quid sit.
6. Codicillos qui facere possit, & quando. n. 7.



MORIENTIVM MAIORA IV-
dicia testamenti, videlicet mare ma-
gnum valde & spatiosum, Austro gra-
tia Dei flante, transivimus: quæ ideo Co-
dices magni dicuntur: eò quòd perfe-
ctam continere dispositionem debent
patrimonij temporalis. Nemo enim pro parte testatus,
& pro parte intestatus decedere potest, nisi sit miles,
ut ex Instit. de heredib. instit. §. non autem. Ve-
runtamen leges, quæ multum prospiciunt & favent
iudicijs defunctorum, & illa vicem legis obtinere, ac
pro lege vel iure observari præcipiunt, ut in *Authen. de*

nupt §. disponat col. 4. sicut in testamento voluerunt universalem dispositionem patrimonij fieri: manstantes ut in illo hæres instituatur, totius hæreditatis caput & dominus: ita permittunt per codicillos particularibus dispositionibus provideri. Ideo enim codicilli, id est, ² parvi codices, dicuntur: quia in eis vel de una re, vel de aliquibus rebus, aut parte vel quantitate certa disponere permissum est. De his igitur codicillis agamus.

AD. Adde quod Glossa *super Rubrica Inst. de codicill.* dicit codicillos inde dictos, quia in priorij chartula vel codice, quam testamentum, fiebant: & solum in eis fideicommissa relinquebantur: & tales sunt ad testamentum, qualis est Scapha ad navem. Nunquid ergo possunt fieri sine ³ scriptura? videtur, quod non ex supra dictis. Tunc contra, ut tenet d. Glossa & Gl. *super Rubr. C. eod.* probatur per l. fin. in princ. Cod. de bonis libert. & l. generali. in fin. C. de sacros. Eccles. & l. fin. C. de codicill. & tenet specul. in iis de instrum. edit §. viso de impugnatione testamenti in princ. & Roland. *infra* in ⁴ in 1. & 2. Rubr. ibi, sed quia utrumq. fieri potest Aliquando etiam aliter accipi. ut not. d. *supr.* Gloss. Rubr. C. eod. GEARD. MULLER.

Codicillus est quædam sine hæredis Institutione dispositio ultimæ voluntatis. Ideo dicitur *Quædam*, quia ⁵ sunt adhuc duæ alie, scilicet testamentum & donatio causa mortis: licet epistola posset dici quarta species ultimæ voluntatis: sed de hac non intendimus. Et dicitur ultima voluntas eò, quod sicut testamentum, ita codicillum morte confirmatur: ut C. de caduc. tollen. l. 1. §. cum igitur. Quare dixerim *sine hæredis institutione*, patet *infra* in sequenti Rubrica.

Potest autem ille solus, & ille omnis facere codicillum, cui permissum est facere de iure testamentum, ⁶ &

& qui de iure testari non potest, puta filiusfam. vel furiosus, vel impubes, vel simile iuris impedimentum habens: sine dubio nec potest facere codicillos: *ut Cod. de codicill. l. nec codicillum. & ff. cod. l. diuus. §. codicillos idemum.* Ideo autem de iure dictum est, quia si aliquis de facto testari non possit, quia non habeat præsentiam septem testium, habet tamen quinque, qui sufficiunt codicillis, *ut in l. fin. C. de codicill.* poterit is codicillari: *ut ff. cod. l. conficiuntur, §. codicilli.*

7 Nunc tertio quaeris, quando possis facere codicillos? Et respondeo tibi, quod si tu es persona habilis ad testandum, quamvis nec testamentum feceris, nec facturus sis, sed ab intestato moriturus: potes tamen facere codicillos, in quibus legata vel fideicommissa relin-
quas quæ tenebuntur hæredes tui ab intestato venientes præstare. Et sic patet, quod ab intestato possunt fieri codicilli: *ut Instit. cod. §. non tantum autem.* Idem si fecisti testamentum, aut facturus es, licebit vel ante vel post testamentum facere codicillos: quinimò & quosdam ante quosdam post testamentum codicillos facere potes: & læper videntur à præcedente vel sequente testamento confirmari. *d. §. non tantum. & omnes valebunt ac tenebunt. d. l. diuus. §. codicillos etiam plures. & Instit. cod. §. ult. nisi secundus contradicat primo: ut C. cod. l. cum proponas.*

CAPVT II.

IN QVIBVS DIFFERANT ET
convenient testamenta & codicilli.

S V M M A R I A.

1. Codicillus differt à testamento. & in quo & n. 6. 10.
11, 13, 15. Y. 3 2. Co-

2. Codicillis an possit fieri substitutio.
3. Codicillus quare hereditas directò dari non possit.
4. Codicillus hares declarari potest.
5. Codicillis an adimi possit hereditas.
7. Codicillo conditionem adjicere non licet heredi purè instituto in testamento.
8. Codicillo an liceat conditionem testamento heredi appositam remove.
9. Codicillo an possit revocari clausula derogatoria posita in testamento.
12. Mulier potest esse testis in codicillis.
14. Codicillos plures cur relinquere liceat, ut omnes valeant, & cur non plura testamenta.
16. Testamentum & codicilli in quibus conveniant.
17. Aditio hereditatis an requiratur ad hoc, ut relicta in codicillis debeantur.

SCIENDVM EST, QVOD CODICILLUS à testamento differt; nam si idem essent, cur diversum in his instrumentis (id est, voluntatibus sic dictis, quia instruunt heredem, quid faciat) vocabulum mandaretur, quæ vis ac potestas una sociasset: ut C. de codicill. l. si idem, sunt. Gloss. Ecce enim primò differunt, quia in testamento utraque institutio fieri potest, scilicet directà fideicommissaria: sed in codicillis sola fideicommissaria, non directà. Nam is qui codicillatur, potest heredem in præcedente testamento institutum, sive etiam legitimum, id est, ab intestato venientem, per fideicommissum in codicillo rogare, ut hereditatem vel partem eius alteri restituat: ut ff. cod.

cod. l. 2. §. fin. & C. cod. l. hereditatem. & Inst. cod. §. codicillis. & §. directò. Invenitur autem casus, in quo directà institutio facta in codicillis trahitur ad fideicommissariam: qui notatus est aliàs in Rubr. de clausula finalis effectus. vers. ult.

3 ADD. Ratio, cur in codicillis hereditas directò dari non potest, ne per codicillos, qui ex testamento valent, ipsum testamentum, quod vim per heredum institutionem accipit, confirmari videatur: Ità dicit *tex. in l. quod per manus ff. de iure codicill.* Adverte tamen: nam licet hereditas codicillis directò dari non possit, potest tamen codicillis hæres declarari, 4 Exempli loco: Titius cum in testamento suo Scium in septem fortè uncis heredem instituisset, ita subiecit: Quem heredem codicillis fecero, hæres esto: Hoc enim casu, si Sempronius codicillis heredem instituit, institutio valet: quoniam testamento facta intelligitur: & hoc casu tantum ex hereditate habebit Sempronius, quantum ex asse residuum mansit. *l. asse tot. & ibi Ang. & Io. de Imol. ff. de hered. instit. G. M.*

5 Secundò differunt, quia codicillis non adimitur hereditas heredi instituto in testamento *d. l. hereditatem & d. §. codicillis.* nisi uno modo, puta si testamento pluribus heredibus institutis, deinde facio codicillum; in quo dico unum ex heredibus meis, scilicet Titium, non mereri voluntatem meam: tunc auferetur ei hereditas, ut ab indigno, & applicatur fisco: in alijs tamen heredibus institutio tenet: ut *C. de his quib. ut indignis. l. hereditas.* Item si omnes dicam non mereri: ut *ff. de adim. lega. l. Divi.* Sed licet de hereditate ita sit, tamen legata vel fideicommissa in testamento præcedente vel codicillo relicta, possunt in sequente codicillo adimi & transferri, & potest eis addi & detrahi: ut *Inst. de adempt. lega. per tot. tit.*

Tertiò

Tertiò differunt, quia certum est, quod exheredatio sit in testamento: in codicillo nullo modo: *ut Inst. 6 eod. §. codicillis.*

Quartò, si purè in testamento hæredem instituit, 7 deinde in codicillo sequente velit ipsi hæredi conditionem adijcere, non licebit: quia in codicillo non potest adijci conditio, quæ obsit hæredi instituto: & si adjecta fuerit, non habebit hæres necesse illi conditioni parere: *ut Inst. eod. §. directò. & l. Divus in princ. ff. eod.*

ADD. Nec obstat *l. quidam in fi. ff. de condit. instir.* ubi dicitur, quod in defectum conditionis de ademptione testator cogitasse intelligitur: quia supervacuè & in vanum hoc cogitavit. Ita vult ibi *Glossa*, quam sequuntur *Bart. & Bald. & Gloss in d. §. directò & ibid. Angel. Aretin.* Ratio, quare non liceat in codicillo conditionem adijcere, est ista, quia per hoc hæreditas admittitur, quod in codicillis non licet: *ut in §. codicillu. Inst. eod.* Hinc infert *Salic. in l. 2. C. eod.* quod in casu contrario, quando scilicet institutioni factæ in testamento appositæ fuisset conditio, non potest removeri talis conditio in codicillis: quia tunc hæreditas purè daretur: quod fieri non potest in codicillis *ut d. §. codicillu.* Hoc videtur satis probari, in *l. qui filio §. servus testamento. ff. de hæred. instir. & hoc dicit. Ang. Aret. in d. §. codicillu.* forsan limitandum, nisi favor liberorum aliud inducat; *arg. not. in l. hac consultissima, §. ex im-* 9 *perfecto C. de testam.* Circa præmissa quero, an clausula derogatoria posita in testamento, possit revocari in codicillis? Idem *Angel. Aret. in d. §. codicillu. post Salic. in d. l. 2. C. eod.* tenet, quod sic! quia ex hoc non datur nec adimitur hæreditas: præterea de contrario non cavetur: Lege ergo videtur permitti. *arg. l. nec non §. quod ex ff. Ex quib. causam. Ex quo inferitur, secundum eundem Angelum, quod si posita sit, secundum testamentum, valet: licet non faciat mentionem de clausula derogatoria primi, cum fuerit sublata per codicill. s. G. M.* Quintò

- 10 Quintò differunt, quia hæredi instituto in testamento fieri non potest in codicillis directæ substitutio. *d. §. directò & d. l. Divus in princ.* licet si facta fuerit, trahatur ad fideicommissariam. Videtur enim testator rogasse institutum illi restituere hæreditatem, quem in codicillo substituit, *ut ff. ad Trebell. l. Scævola.*

ADD. Et hoc casu talis substitutio expirat eodem modo, quo directæ expiraret, *ut probatur per l. si Titio. §. si cum l. seq. ff. de legat. 1. G. M.*

- Sextò, quia in testamento requiruntur regulariter
11 septem testes rogati, ut dictum est in *Rubr. de testib. in testam. adhib.* Sed in codicillis quinque etiam non rogati sufficiunt, *ut C. de codicill. l. ult. circ. fin.* Inter quos etiam mulier est testis: licet in testamento secus sit, *ut*
12 *ff. de testam. l. qui testamento ff. mulier. Ita tenet v's Gloss. & alia Gloss. in verb. quing. testes d. l. fin.*

- Septimò, quia nemo potest decedere duobus testamentis relictis, ut utrumque teneat: cò quò posterius tollat primum; *ut ff. de iniust. testam. l. 1. & ff. de mil. l. testam. l. quæretur.* Pluribus autem codicillis relicto potest quis decedere, & omnes tenebunt, *ut dictum est supra in præced. Rubr. in vers. Item si fecisti testamentum.*

- ADD. Ratio diversitatis est, *secundum Bart. in l. cum pro-*
14 *ponas C. de codicillis* quia in testamentis ut hæredis institutio, quæ est dispositio universalis, & fit de omnibus bonis testatoris: unde circa eadem bona non possunt plures dispositiones cadere. ergo ultima valet *et posterior.* *Inst. Quib. mod. testam. infirm.* Sed codicillus est quædam dispositio; in qua de certa parte bonorum potest disponi: unde nimirum plures confici possunt codicilli, ut omnibus provideatur. *Hæc ille, & consentit Christ. Boetius Inst. de codicill. propè fin.*

Octavò, quia si quis dum esset filiusfam. vel servus in codicillis reliquerit fideicommissum, & postmodum decesserit paterfamil. as, eadem voluntate durante, valebunt codicilli: Hoc autem esse non potest in testamento, ut ff. de leg. 3. l. 1. §. si si filiusfam. & Instit. Quib. non est permiss. facere testam. §. prater hos igitur, in fi.

Nunc ultimo videamus, in quibus testamentum & codicilli conveniant. Et certè conveniunt in dis-
ponente Nam cui prohibetur testari, & codicillari prohibitum est, ut suprà dictum in preced. Rubr. vers. Potest autem. Item quia utrumque fieri potest, & nuncupatione, & in scriptis ut C. de bonis libert. l. fin. Item iisdem modis, quibus infirmantur testamenta, etiam infirmantur codicilli. l. 1. C. de codicill. & l. si quis §. fin. eod. Nisi fiant ab eo, qui vult de cedere intestatus: quia tunc non infirmantur agnatione posthumi: ut d. l. si quis, §. sed si post & l. qui gravi. & l. ab intestato & l. penul. in princ. llo sit.

ADD. Quaro circa hanc materiam huius totius Rubricæ, an ad hoc, ut relicta in codicillis debeat, requiratur hæreditatis aditio? Dic breviter secundum Ang. Arden. in §. codicillis Instit. de codicill. quod aut factum est testamentum & tunc requiritur, quod ex testamento prædicto adeatur hæreditas, quando testamentum valet l. si quis cum testamentum, §. si ff. de iure codicill. Aut non est factum testamentum, vel est factum, sed non valet: tunc necesse est, quod ab intestato adeatur hæreditas: aliàs non debentur relicta. l. 2 ff. de fideicom. libert. & Instit. eod. §. hoc rescript. vers. imp. p. & C. de testam. m. n. m. l. fin. Ita tenet Gloss in l. qui plio. §. 1. ff. de her. d. in p. & ibi Barr. & alij. G. M.

FORMA CODICILLI FACTI

*ante testamentum, vel nullo ante vel post con-
dito testamento.*

Antonius Boethius, per Christi gratiam, mentis & corporis sospitate vicens, vel mente sobrius, licet corporis aegritudine languens, volens in hac particulari dispositione suæ providere ultimæ voluntati, præsentibus sub notato modo condidit codicillos. Primò siquidem pro anima sua reliquit de bonis suis centum libras: de quibus expendi voluit circa funus & sepulturam suam, quam sibi elegit apud Ecclesiam, decem libras: Item Ecclesiæ decem libras: Item conventui illius Ecclesiæ & hospitali dari mandavit centum libras &c. Et ad hæc exequenda esse voluit suos commissarios, quos nominavit &c. Itē uxori suæ legavit dotes suas, quæ fuerunt centum librar: Item de bonis suis iure legati libras quinque. Item amico suo legavit prædium, vel requum, vel pecuniæ quantitatem. *Et sic legata & fideicommissa prohibito poterit relinquere & ordinare: Si autem fideicommissariam substitutionem facere volueris, ita dicet:* Insuper hæredes suos legitimos, id est, ab intestato ei succedentes, rogavit per fideicommissum his præsentibus codicillis, quod ipsam hæreditatem vel partem eius restituat Scio. *In fine autem ita concludes:* Et hanc suam ultimam voluntatem asseruit esse velle, quam valere voluit, iure codicillorum, vel cuiuscunque alterius ultimæ voluntatis, quò melius valere potest, & eam ab omni hærede suo firmiter teneri, & inviolabiliter observari.

FORMA CODICILLI FACTI

post testamentum.

Verum est, Antonium Boethium testamentum fecisse super bonorum suorum dispositione, manu mea vel Notarij scriptum.

Sed quoniam hominis voluntas usque ad extremum vitæ spiritum ambulatoria est, & plerunque varietate successuum alteratur: item Antonius post testamentum prædictum circa quædam voluntate mutatâ, mente sana & stabili, deliberato consilio, præsentibus super ultimo velle suo condidit codicillos: Primò namque decem libras, quas in testamento Ioanni reliquerat, his præsentibus codicillis ademit & subtraxit eidem, volens ipsum legatum ad eum pervenire non debere. Item de alio legato quinquaginta librarum, quas uxori reliquerat, ademit eidem uxori quindecim libras, volens eam tantummodò reliquas XXV. libras habere debere: *vel sic è diverso*: Item uxori suæ legavit & superaddidit X. libras, ultra alias quinquaginta, quas supra in testamento eodem legaverat: volens eam utrumque hoc legatum habere debere. Compatri item suo his codicillis decem legavit &c. *Ceterum si fideicommissariâ substituti facere voluerit, ita dicit*: Præterea Caium, quem sibi in dicto testamento heredem instituit, his præsentibus codicillis rogavit per fideicommissum, ut ipsam hereditatem vel partem eius restituat Titio. *Sed si alius de pluribus heredibus institutis heredibus hereditatem adinere voluerit, poterit hoc modo dicere*: Insuper unum ex heredibus suis, scilicet Titium, dixit & declaravit non mereri voluntatem suam. *Quibus omnibus codicillarjjs dispositionibus ordinatis, finaliter ita subinferat*: In cæteris

exteris autem in ipso testamento contentis, ipsum testamentum plenissime confirmavit, & hanc suam ultimam voluntatem saltem iure codicillorum valere voluit. & c.

FORMA CODICILLI FACTI

*post testamentum, & post alium vel alios
codicillos.*

S V M M A R I V M.

1. Testamentum factum post codicillos an debeat necessario facere mentionem de codicillo, vel e contra.

Atet Antonium suum testamentum fecisse, scriptum manu Notarij: Item post ipsum testamentum fecisse quendam codicillum, scriptum manu Notarij: unde quoniam usque ad vitæ exitum præsentis, & proprij finem arbitrij liberum est, si suadet ratio, mutare consilium. Idem Antonius iterum præsentem superaddidit codicillos: in quibus reliquit pro anima sua centum ultra illa, quæ in ipso testamento pro anima sua legaverat. De his enim & etiam de commissarijs disponere pro libito poterit. Idem etiam in codicillo filijs suis pupillis de tutoribus providere poterit: vel eos de novo constituendo: eò quòd in aliqua præcedente ultima voluntate nullam de his tutoribus mentionem habuit: vel aliquem de iam constitutis revocando & cassando: vel aliquem superioribus addendo. Ad ultimum autem dicet: Cætera verò, quæ in ipso testamento & codicillis præcedentibus continentur, approbavit & confirmavit: & hanc ultimam suam voluntatem saltem iure codicillorum esse voluit & c.

2 3

ADD.

}

ADD. Materiam codicillorum tractat Specul. in tit. de
instrum edit. §. rife de impugnatione testamenti. ubi etiam ponit
 formas aliquas, *ibi in addit.* dicit esse Rolandini. Tractat eti-
 am hanc materiam idem Specul. in d. tit. §. compendiosè, in ple-
 rieq. versiculis. Ad unum tamen adverte, quia secundum eun-
 dem Specul. in d. §. rife de impugnatione. in fi. in testamento fa-
 cto post codicillum fieri debet mentio de codicillo, & econ-
 tra: quando vero fit codicillus post factum testamentum, &
 post alium vel alios codicillos (nam plures ab una persona
 fieri possunt, ut ostensum est) tunc fieri debet mentio, tam de
 testamento precedente, quam de codicillo vel codicillis: Et
 dicit idem Io Andr. ubi supra, hæc esse verba Rolandini.
 Non obstat prædictis, quod dicitur, non oportere codicillos
 expressè per testamentum confirmare: quia aliud est
 confirmare, aliud mentionem facere, secundum
 eundem Io. And. supra. G. M.



INDEX



INDEX RERVM ET SENTENTIARVM SECVN- dum ordinem Alphabeticum.

A.

*Absenti an & cur recte in codicillo relinquatur § 3. eque
ut & per fideicommissum § 4.*

*Actio duplex pro relictis ex codicillo competit 142. Prima
condictio ex lege, siue tanquam ex lege, & qualis ea sit 142.
& ex quibus causis datur 143. Altera, ex testamento sal-
tem utiis, non directæ, quæ civilis & legitima est actio 143.
& quid ea sit ibid.*

*Actio directæ ex testamento uti, vel utili ex codicillis li-
berum est 143. sed una electa non datur recursus ad alte-
ram & cur 144. nisi in persona liberorum & parentum,
ibid.*

*Actus non indicatur ex nominatione, sed potius ex forma
rei & essentia 62.*

*Ambiguorum verborum testamenti declaratio valet in
codicillis 43.*

C.

*Catoniana regula, Quod ab initio non valet, &c eius-
demq; limitationes octo n. 110, cum seq. usq; 104.*

Cautela abundans testamento non nocet 67.

*Clausula, Quisquis mihi heres erit, si plures sint, omnes
institutos heredes complectitur 116. & quid si à quibusdā
nominatim legata relinquuntur 117.*

*Clausula codicillaris quæ, eiusq; duæ formulae 132. formu-
la eius vulgaris, à Notarijs plerumq; in testamentis usurpata
133. An omnia tacite inesse intelligatur, saltem ut iure co-
dicilli*

INDEX.

adisti valeat, ibid. & quando vel quibus casibus 134. qua sit eius vis & potestas, 135. & de eius effectibus atq; defectibus 136.

Clausula fideicommissaria qua sit propriè 132.

Codex & codicillus quid significet in lingua latina, & unde nomen habeat 7. in specie quomodo differant 10. & quod utrumq. pro ultima voluntate accipiat, 11.

Codicillus quid sit 164, Cuiacio 14. Moschopulo & Theophilo 13.

Codicillus largo modo testamentum dicitur 97. supplementum testamenti 5. 128. aut eius correctio 128. imitatio est testamenti 14. minus propriè codicillus dicitur absq; scriptura testamenti, sed quasi codicillus est. 6.

Codicillus minus solennis & informis, voluntas ultima, eiusq; usus, & quomodo hoc intelligatur 56.

Codicillus codicillo mutari aut emendari potest: aliud est in testamento, & cur. 148.

Codicillus inflexus, testamentum directis verbis factum dicitur 68. & quid si verbis communibus, & quis usus eius sit 69.

Codicillus an ultima sit voluntas, aut voluntatis sententia testato facta 15. & an per patrem fieri possit pro filio 30.

Codicilis appellatione an veniat testamentum imperfectum, & è diverso. 11.

Codicilli plures species, scriptus & non scriptus. 127.

Codicilli quomodo à testamento differant. 12. 13. 15. 166. primum origine 145. deinde usu 146. sùm forma & solennitate: ibid. præterea materia veluti hereditate, qua codicillis non datur, ut testamento, ex quo vires acquirunt codicilli 146. 147. postremo ipso quoq; effectu, veluti actione

INDEX.

148. in quo item differant 158. 169. 170. in quibus conveniant 170. quid differant à contractibus 17.

Codicilli unde, & ad quid sic dicti 164. qui propriè dicuntur, & qui impropiè 16. pars testamenti sunt 98. 108. quo sine primùm introducti, ut scilicet subsidio essent testamentis 97. an possint fieri sine scriptura 164. an sine testamento 14. quos modis fiant, præsertim qui ad causam testamenti persinent, & qui ad testamentum facti codicilli dicantur 151. posteriores qui 88. & si de eorum ordine non appareat 89.

Codicilli vel testamento vel ab intestato fieri possunt 48. & quomodo differant 49. ante testamentum facti an & quatenus valeant 1971.

Codicilli ab intestato quomodo fiant 152. per se consistunt & ex se, non ex testamento vires accipiunt 114. imò vicem testamenti exhibent, & sunt instar testamenti 115.

Codicilli aut scripti sunt, aut sine scripto, per nuncupationem 10. instar testamenti, alij sunt scripti, alij nuncupati propriè tamen codicilli sunt, qui scriptura constant 50. eorumq. definitio 51. ad quos scribantur, & qua scriptura codicillorum vim obtineat. 150.

Codicilli ab eo facti, qui tunc quidem testari non poterat, sed testamēti mortuūq. tempore poterat, an valeant, nec ne? 29.

Codicilli non nisi iusto testamento confirmantur 77. ante testamentum scripti, saltem intellectu posteriores eo habentur, ut per hoc confirmentur. ibid. omnes hodie testamento confirmantur, saltem tacitè, aut vicem testamenti habent, veluti ab intestato 81. ex testamento vires accipiunt 98.

Codicilli iisdem modis, quibus testamenta, infirmantur 136. in quo tamen refert, utrum codicilli testamento facti sint 137. & quatenus, an vero ab intestato ibid. & n. 138.

Codicilli, ut & testamento, etiam absq. ullis testibus in acta publica referri possunt 93. perinde ut & donationes, aut aliud

INDEX.

quodlibet instrumentum publicum 94. quando claudantur & aperiantur 101. eodem modo aperiantur quo & testamenta & cur 139. & an idem sit in epistola, & quolibet alia scriptura testamenti etiam imperfecta 140.

Codicillorum, ut & tabularum, appellatio quibus rebus accomodetur 9. vel generalis 7. vel specialis 10.

Codicillorum inventorum causa & prima origo 3. divisio quadruplex 18. 19. & 21. eorundem subdivisio 20. codicillorum genera duo 71. modo tria 131.

Codicillorum quod ius & quae potestas 97. 98. 157. an vim eorum habeant iura commendatitia 52. solennia quae, ex constitutione Theod. sit 58. forma partim in ordinandi, partim in confirmandi modo consistit 48. eorundem varia formula ex Panactis 152. Tacito 154. & Novell. 159. Justin. 154.

Codicillorum confirmandorum modi quatuor 75. in praeteritum quomodo confirmantur 75. quomodo in futurum 76. quomodo per fideicommissum, ibid. & quomodo ab intestato 76. specialis confirmatio an necessaria sit, nec ne. 79. saltem in directa, non fideicommissaria voluntate 80.

Codicillo conditionem adijcere non licet heredi purè instituto in testamento 108. an liceat conditionem testamento heredi appositam removere, ibid. an possit revocari clausula derogatoria posita in testamento 108.

Codicillos quis facere possit 104. & quando 105. facere possunt, qui & testamentum 23. solitudo Romanis facere possunt & cur 25. modò alia sint testabiles. ibid.

Codicillos plures facere licet, etiam alterius manu scriptos 101. cur relinquere liceat, ut omnes valeant, & cur non plura testamenta, 109. codicillos posteriores confirmans, priores improbare intelligitur 79. per codicillos testamentum confirmari, absurdum 38.

Codi-

I N D E X.

*Codicillis bonorum fit quandoq. divisio 160. quibus relin-
qui potest 33. eidem, cui testamento relinquitur potest 32.*

*Codicillis qua res relinqui possint, & an legata possint 36.
an libertates & tutela 37. an rectè deus directò libertas
servo alieno, saltem tempore testamenti, & an per fideicom-
missum 100.*

*Codicillis maior quàm testamento, relictà summa, omni-
nò debetur, non obstante transactione 128.*

*Codicillis an adimi possit hereditas 167. heres declarari
potest, ibid. heres nemo rectè instituitur 64. hereditas dire-
ctò neq. datur neq. adimitur, & quid si per fideicommissum
158. hereditas non directò relinquitur per fideicommissum
16. quare hereditas directò dari non possit 167. hereditas à
patre an inter liberos directò dari possit 45. & an inter
eos dividi & quatenus 47. tutores an dari possint 158. non
ut testamento, sub conditione instituere licet 147. an possit
fieri substitutio 166. an perinde, ac testamento, dies legati
cedat 159.*

*Codicillis mortuo inutiliter legatur, licet vixerit tēpore te-
stamenti 109. idē est, si plures instituti aut substituti sint 110.*

Codicillis pluribus factis, an omnes valeant, nec ne 86.

*Codicillis pluribus factis, an & quatenus omnes valere
possint 86. nisi inter se sunt contrarij, aliàs saltem posterio-
res valent 86.*

*Codicillis correctio & supplementum habet locum 84.
secus in testamento, & cur 85. eadem quæ in testamento ob-
servatur 85. idemq. ius 32. an scriptura desideretur 16.
an solennitas aliqua ordinationis requiratur, 56. &
qualis 58. mulier potest esse testis 169. ab intestato factis
multum interest, utrum fideicommissum relinqua-
tur à certa persona, an generaliter sub appellatione*

INDEX.

heredis, & quomodo 121. pro codicillis hodie an milites iuris
presumptio 20. 73. & quatenus 74.

Commendo verbum quid significet 58.

Conditionalis institutio purificari potest in codicillis 42.

Conditionem institutioni adyungere in codicillis, aut ei de-
trahere an liceat: vel non 45.

Consensu qua fiunt, etiā inter absentes facta, valent. 84.

D.

Damnati ob crimen famosum, nec testamentum, nec co-
dicillos facere possunt 25.

Donationes absq. ulla testibus in acta publica referri pos-
sunt. 94.

E.

Episcopus vel Praeatus, obtenta à summo Pontifice de fru-
ctibus Ecclesiae licentiā, utrum de iisdem codicillari possit 31.

Epistola codicilli imitatio 14. & supplementum 5.

Epistola unius plures litterae esse possunt 90.

Erit verbum, tam praeiteritum quàm futurum tempus
continet. 78.

Error scribæ testamento non nocet 67.

Exheredatio propria nota testamenti 64.

F.

Feudum qui habet à domino concessum cum potestate re-
linquendi, utrum de eo possit disponere codicillis 31.

Fideicommissum tam nuncupatione vocū, quàm scriptu-
rā, relinqui: potest 51. & an epistola similiter 53.

Fideicommissa codicillis ab intestato relicta, aequè ab herede
praestanda, ac ex testamento 115. à quocung. herede, etiam
a posthumo debentur. ibi d. nec interest, quis ab intestato suc-
cedat 116. & quia si plures ab intestato succedant ibi d. ex codi-
cillis, etiā testamento non confirmata, rectè peti possunt 20.

Fideicommissarii an possint esse testes in codicillis, aequè ut
in testamento. 92.

Fidei-

INDEX.

Fideicommissaria clausula quæ sit propriè 132. epistola quid sit, & quòd sit species quædam ultimæ voluntatis 52. & quomodo a codicillis differat, ibid. ad quos scribatur 161.

Fideicommittere aliud est, aliud commendare 53.

Filius licet solus nominatus rogatus, tantùm pro parte tenetur, ex aquirate 119.

Forma est de rei substantia 56.

Furiosus absens loco habetur 28. an testamenti factione habeat & quatenus 33. & an possit hereditatē acquirere per se vel per alium. 33. & quid de pupillo 34. quatenus contrahere possit 25. contra Furiosum an sententia valeat nec ne, 28.

Furiosi non possunt facere codicillos, & cur. 27.

H.

Hereditas codicillis nec dari, nec adimi potest 37. 45. eog. vel maximè differt à testamento. 38. saltem directæ 38. aliud tamen de hereditate fideicommissaria. 39. & quomodo ea differat à directâ ibid. Hereditas inutiliter data testamento, potest confirmari codicillis 41. & quatenus 42.

Hereditatis aditio an requiritur ad hoc, ut relicta in codicillis debeantur.

Heres testamento institutus, per codicillos indignus hereditate potest declarari 44. nullo testamento factis in codicillis scriptus, an fideicommissum à legitimo petere possit, nec ne? 69. ab intestato heres legitimus, in codicillis potest de restituendo rogari. 44.

Here de palam nuncupato, si legata postea in tabulas collata sint, non testamenti sed codicilli vim habent 64.

Hereditaria pars à parte virili differt, & quomodo 122.

I.

Inflexa verba quæ 69.

Institutio heredis caput est testamenti, etiam militaris, 15. propria nota testamenti 64. an in codicillis requiratur 15. conditionalis purificari potest in codicillis 42. 45.

I N D E X.

Institutio aut substitutio facta in codicillis trahitur ad fideicommissum 40. 43. directa, si in ea insit aliquid obscuritatis, potest in codicillis declarari 42.

Institutioni conditionem adijcere in codicillis, aut ei detrabere an liceat, nec ne 45.

Interdictum de tabulis exhibendis, etiam ad codicillos pertinet 140.

Intestabiles natura non possunt facere codicillos 27.

Intestabiles lege nec testamentum nec codicillos facere possunt: veluti ob carmen fimosum damnati 25. aut prodigi, ibid. aut de suo statu incerti 26. unico milite veterano excepto 26. nisi quatenus hostium servus sit ibid.

Iuris novi condendi modus & ratio 4. de iure personæ prius, quam ratione iuris, quaritur. 23. L.

Legatum ei datum, qui tempore codicillorum factorum non est in rebus humanis, an valeat. 34. servo datum, qui postea liber factus est, an sit utile nec ne, 34. servo proprio relictum in testamento, valet, quasi cum libertate relictum si libertas codicillis servo adscripta sit, 99.

Legatum codicillis relictum vel ademptum post mortem heredis, an valeat 106 & seqq.

Legata hodie fideicommissis exæquata 81.

Legatorum quantitas declarari potest codicillis, imo & ea adimi vel minui 159.

Legatarii vel fideicommissarii an possint esse testes in codicillis, æquæ ut in testamentis 92.

L. 8 §. 2 ff. de iur. codicil. explicatio 24.

L. 7 §. 8, Lucius. ad Trebell. & l. 3 de transact. conciliatio 148. itemq; antinomix apparentis ex l. 8. ff. de codicill. 29 & in l. 1. ff. de leg. 3. cum alijs legibus 26.

L. ult. C. de edict. Adr. col. beneficium conceditur ei, cui in codicillis relinquatur, ut & heredi heredi 144.

Leges caducariæ odiosæ 104.

Libertas quomodo codicillis deitur aut adimat, purè vel sub conditione. 159.

Libertas utrum à filia, an à solo filio præstari debeat. 117.

Libertates directæ & fideicommissariæ quomodo relinquuntur 19.

Librorum appellatio: quid veniat 9.

Litteræ communiter: an in codicillis habereant 52. an scribentem obligent 58.

Lucius.

I N D E X.

Lucrativa due cause in eandem rem concurrere an possint 126. & 130
M.

Miles codicillis etiam directò heredem instituere potest 47. in milite
an & quatenus valeat eiusmodi oratio, in vim testamenti vel codicillo-
rum 54.

Minor an & quatenus contrahere possit. 28.

N.

Negatio mera & simplex non indiget probatione 29.

Nov 18. § 7. enodatio 47. P.

Persona de iure prius, quam iuris ratione, quaeritur. 23.

Postremum & ultimum quod dicatur 58.

Præsumptio pro testamento magis, quam codicillo, est heredi institu-
tio, etiam minus solennis 65.

Precaria & inflexa verba quæ 69.

Probatio incumbit neganti sanæ mentis hominem 29.

Prodigi nec testamentum nec codicillos facere possunt 25.

Q.

Qualitas rei intentionem agentis demonstrat 65.

Quantitas legata. vide species R.

Reliquero verbum futurum exactum apud Grammaticos. 77.

S.

Scribe error testamento non nocet 67.

Scribendi ratio vetus in lignis & libris sive corticibus, aliâ ve materia 7.

Scriptura ad testamentum parata, vim testamenti non habet, nisi ad-
dita clausula codicillari 66.

Solennis an & quatenus in codicillis requirantur. 19.

Solennitas plena & perfecta in codicillis non requiritur. 57.

Species vel quantitas superius legata intestato vel codicillis, an sepius
periri possit 12. & 126 Ratio dubitandi, & curn 27.

Stipulatio absenti facta an valeat, & quatenus 84.

Substitutio facta in codicillis trahitur ad fideicommissum 40. 48
directa obscuriori potest in codicillis declarari 42.

Substitutus an partem faciat supersitis heredi, licet ipse non debeat
116 T.

Tabula secunda quæ, & quæ earum ratio 141.

Tabularum appellatio quibus rebus accomodetur 9.

Tabularum appellatione quid veniat ibid.

Testamentorum partes & quasi appendices quæ 2.

INDEX.

Testamenti pars codicillus dicitur & ex ea vim suam accipit. 3. scriptura imperfecta an valent iure codicilli, & quatenus 65. ambiguum verborum declaratio valet in codicillis 43. ad eius causam pertinent etiam secundæ tabulæ 140.

Testamenta & codicilli quid differant à contractibus 17.

Testamentum directu verbis factum dicitur. 68 apud acta iudicis factum an testes requiratur 94 imperfectum an appellatione codicilli veniat 11: non nisi postremum valet 184.

Testamenti factio duplex, activa & passiva 32. quis eam iure habere dicatur 24.

Testamenti u nium an possint esse vel codicilli vel epistolæ 89.

Testamento facto, codicillus per modum fideicommissi hæreditas rectè relinquitur 39 eodem destructo, ceu principali, destruitur codicillus ceu accessorium 137.

Testamento non valente, nec codicilli valent, ad testamentum pertinentes 99. 123 secus in codicillis ab intestato factis 99. & quando valent codicilli, licet non valeat testamentum 124.

Testatoribus solis olim codicilli faciendi ius fuit 5, hodie etiam ab intestato fiunt codicilli 6 & quomodo inter se differant ibid.

Testatus pro parte & pro parte intestatus nemo potest decedere 163.

Testes quinq; in codicillis requiruntur, saltem probationis causa 16. in codicillis cur necessarij sint, ut & in fideicommissis, & quatenus duo sufficiant testes 91. Imò & in alia qualibet ultima voluntate, veluti legato 92.

Testium quinq; numerus sufficit in codicillis, non autem pauciorum, ut in testamento imperfecto 59. & an testis esse possit mulier aut peregrinus 60. etiamsi non sint rogati, sed fortuiti, ibid. & quamvis non uno eodemq; signent & subscribant tempore 61.

Testium solennitas in codicillis an & quomodo remitti possit 95 subnotatio in codicillis sufficit pro solennitate, etiam absq; subscriptione 62.

V.

Verba directa in codicillis benigniore interpretatione pro precarijs usurpantur 40.

Verbum Volo non est directum 70.

Voluntas posterior derogat priori in codicillis, licet non signalis aut subscriptis 58.

Voluntatis ultime species duæ præcipuæ, testamentum & codicillus 51.